

DEFENSA

POR

LA DIGNIDAD

EPISCOPAL DE DON DIEGO MARTINEZ ZARZOSA, OBISPO DE LA SANTA IGLESIA DE CARTAGENA, Y POR SV PROVISOR.

CON

El Dean y Cabildo de la dicha Santa glesia.

En Granada, en la Imprenta Real, por Francisco Sanchez, en frente del Hospital del Corpus. Año de 1655.



DEFENSA

POR

LA DIGNIDAD EPISCOPAL DE DON DIEGO

MARTINEZ ZARZOSA, OBISPO DE LA SANTA IGLESIA DE CARTAGENA,

Y POR SU PROVISOR,

CON

El Dean y Cabildo de la dicha Santa Iglesia.

[illegible]



E han dado y repartido por el Cabildo y su Doctoral diferentes papeles para dar satisfacion de auerse querido introduzir a la eleccion de las dos medias Raciones que vacaron enla dicha Iglesia estando vaca la Sede Apostolica por muerte dela Sãtidad de Inocẽcio X. y en ellos se pretenden apoyar los procedimientos del Cabildo, y desacreditar los acertadissimos de tã docto y ajustado Prelado, cuyas prendas, suma modestia, Christianissimo zelo, y exẽplar enseñança ha sido bien notoria de todosquantos le han conocido en todos los puestos que ha ocupado: *Ab ineunte ætate vsque ad caniciem quæ decoratur in omnibus suis rebus verbis, & operibus se herit tanquam milles Christianissimus, & vassallus fidelis suæ Maiestatis exemplo illius Eleasari, de quo in lib. 2. Machab.* verba sunt doctissimi & eruditissimi D. Præses Valençuela Velazquez *cap. 163. à num. 102. ad medium, & seq.*

2 ¶ Esta ha sido la causa de tomarse la pluma en defensa de el Obispo, aunque por la notoriedad de su justicia no se necessitaua de ello; pero ay cosas que por si, y la mala consequencia que se suele originar de ellas, se tiene por delito el disimularlas, vt inquit Diu. August. *de conflictu virtutum, & vitiorum*, ibi: *Quæ æquènimiter erga te ferri, non possunt hæc omnino patienter tollere peccatum est, quia nisi eis cum magna exasperatione resistatur, contra te deinceps sine mensura cumulantur.*

3 ¶ Ni en la mayor modestia se podrá culpar que el prouocado solicite la satisfacion, porque solo es la culpa dequien la ocasionò, D. Hieronym. in Augustinum *epist. 14.* ibi: *Si in defensionem mei aliquid scripsero, culpa est in te, qui me probocasti, non in me; quia respondere compulsus sum.*

4 ¶ Y assi nunca se podrà notar que el Obispo defienda su Dignidad, porque aunque desdice tanto de ella los pleytos, y la controuersia judicial, Rodericus Zamorensis Episcop. *in suo speculo vitæ humanæ, par. 2. cap. 12.* vers. *Inter cætera.* Loter. *de re beneficiaria, lib. 1. quæst. 9. à num. 111.* aquesto cessa si in litigio versetur diminutio dignitatis aut authoritatis Episcopalis, cuius debet esse vindex, Loter. vbi proximè,

proximè, ibi: *Summa per Episcopum hæc in re adhibenda est discretio, vt si in causa versetur diminutio dignitatis aut authoritatis Episcopalis, illam totis vindicet, defendatque viribus, cætera vero suabiter componat*, & à *num.* 17. ex Ascon. Pædian. *in prætura vrbana*, & Cui. *in lib. 1. pau. ad edict in explicatione leg. 2. ff. si quis in ius vocat. non ierit*, ait: *Quod si potestatem suam non defendit in minuti Magistratus, veluti Maiestatis reum esse.*

5 ¶ Ni tampoco será culpa el que defienda lo que tan desahogadamente se ha publicado, contra lo que tan docta y ajustadamente se ha obrado por si y su Prouisor, porque fuera priuarle de lo que por todos derechos se le permite a todos, eleganter Fr. Guicciardin. *hist. lib. 10. Defensio est, ex lege naturæ cunctis mortalibus communis summa Dei voluntate vna cum mundo orta, & desitura, cui neque leges ciuiles, neque Pontificiæ leges, hominum placitu nixæ, & chartis exharatæ, derogare possunt, non est enim hæc ab omnibus facta lex, sed ab ipsa natura, in omnium hominum pectoribus, atque animis sculpata, scripta, infixa.*

6 ¶ Pero sin embargo la satisfacion será solo a los fundamentos juridicos, porque de lo demas solo lo ha de ser el silencio, Plin. iun. *in paneg.* ibi: *Quædam melius silentio significantur, quam exprimuntur eloquio.*

7 ¶ Y será con la templança con que siempre se ha portado el Obispo, por ser lo que mas desvanece qualquiera calũnia, D. Chrisostom. *serm. in Ociam*, ibi: *Quemadmodum solis iubar vt primum apparet, fugat tenebras, ita mansuetus, & benignus sua præsentia res turbulẽtas componit, quietasque, at tranquilas reddit.*

8 ¶ Y con la mayor breuedad que fuere posible se fundará la justicia de la Dignidad, y quan ajustado y conforme a derecho sea todo lo hecho por el Obispo y su Prouisor, quia non debent per plura, quæ possunt fieri per pautiora, vt ait Consult. in *l. dominus testamento, ff. de condit. indebit. Et melius sit pauca idone effundere, quã multis innutilibus corda hominum pregauare*, notat erudite, hablando en la obligacion de los Abogados, Pedro Caballo *in resolut. crimin. 237. a num. 84. & seqq.*

9 ¶ Y sin tocar en las disgresiones que el Doctoral hizo en la vista, se procurará no diuertirse a lo que no fuere del negocio, por no caer en la reprehension de san Bernardo *de consolat. lib. 1. cap. 10.* que refiere el Padre Marquez en su

Gouerna-

Gouèrnador Christiano *lib. 1. cap. 31. §. 1. lit. B.* contra los Abogados que por mouer el animo de los señores Iuezes suelen referir lo que no es essencial de la causa, ibi: *Otros se diuierten de industria a cosas impertinentes, y agenas de la causa que tratan, deseando mouer los animos de los Iuezes, ya a embidia, ya a enojo, y ya a compassion.*

10 ¶ Bien quisieramos omitir el hecho deeste pleyto por la breuedad del discurso, pero no se haze porque en ninguno es tan necessario para su determinacion como en los Eclesiasticos, y con ello satisfazer a todos los que huuieren visto los papeles del Cabildo, y oydo lo que se ha pretendido divulgar contra el Obispo y su Prouisor, mas ha sido con tan grande desgracia de quien lo ha publicado, què antes ha irritado los animos, y servido de manifestar su intencion, optimè la Santidad de Inocencio III. *in cap. cum in iuuentute, de præsùmpt.* respondiendo a las quexas que por el Rey de Vngria se dieron contra otro Obispo, ibi: *Quia tamen eius suggestio, non de charitatis ratione procedere videbatur, noluimus aures nostras quasi malignis delationibus inclinare*, cum multis exornat Dom. Valençuela *cons. 163. à num. 104.* esto nos obligara a que no se omitiera nada del hecho, y procedimientos del Cabildo, y Obispo, aun quando no se tuuiera orden suya para hazerlo muy por extenso.

11 ¶ El hecho, pues, cierto y puntual viene a ser, que auiendo vacado en veynte y tres de Febrero de este año la primera media Racion por muerte de don Iuan de Arboleda, el mesmo dia el Fiscal Eclesiastico presentô peticion ante el Obispo diziendo, como le tocaua el nombrar en la dicha media Racion por auer vacado estandolo la Sede Apostolica, que entonces, segũ derecho, eran todos los meses del Ordinario para la prouision de todos los Beneficios y Prebendas, y ofreciò informacion de la muerte de su Santidad.

12 ¶ Mandôsele dar, y auiendolo hecho, en veynte y quatro del mismo mes el Obispo, para en caso que sea cierta la vacante de la Sede Apostolica, y que no aya nueua eleccion de Pontifice, hizo prouision de la dicha media Racion en el Licenciado don Iuan Bautista Collado, hizole colacion, y Canonica institucion de ella, y le despachô titulo para que el Cabildo, pena de santa obediencia, y de excomunion mayor le dé la possession.

13 ¶ La Iglesia en su Cabildo ordinario de primero

mero de Março, y en el se dixo por don Pedro Ortiz, Arcediano de Lorca, como auia vacado la dicha media Racion, *cuya prouision tocaua a su Santidad por ser en su mes, que respeto de estar la Sede Apostolica vaca parecia que deuia tocar al Obispo y Cabildo juntamente, y que assi se mandasse citar para el Cabildo siguiente por la tarde para conferir si seria bien proceder a la eleccion, ò suspenderla, para lo qual se les diesse a todos los Capitulares que tuuiessen voto vn tanto de esta proposicion, para que lo traxessen premeditado, y se pudiesse tomar la resolucion que mas conuiniesse.*

14 ¶ En quatro de Março se bolviò a juntar el Cabildo, y auiendo conferido lo susodicho, por no tomar resolucion, lo difirieron para hazerlo en Cabildo extraordinario del Sabado siguiente seys de Março por la mañana; mientras en horas.

15 ¶ Y en el, auiendose juntado los Prebendados, y algunos remitido sus votos, el presidente le pidiò al Doctoral, que informasse lo q̃ le parecia en razõ de la dicha prouision, y se dize en el Cabildo (que viene compulsado) *que el Licenciado don Pedro Calvo Ossorio, Canonigo Doctoral, refiriò los fundamentos y doctrinas que auia visto en fauor de los derechos del Cabildo y Santa Iglesia, y los que podian tener derecho a la prouision de la dicha media Racion,* y que despues de auerlo conferido largamente se acordò, *que el dicho Doctoral, y don Diego Riquelme, Canonigo Magistral, consulten y confieran la materia con el Obispo, y en el primero Cabildo ordinario diessen la razon al Cabildo.*

16 ¶ En el Cabildo del Lunes ocho de el mismo mes de Março refirieron los dos, como auiendo conferido y consultado con el Obispo la proposicion hecha por el Arcediano de Lorca, y los derechos del Cabildo, auia respondido, que se holgaria ver los fundamentos que el Cabildo podia tener para la prouision, y que se le mostrassen por todo aquel dia, por ser dañosa qualquiera dilacion.

17 ¶ Estando aquesto en este estado, y todo suspenso, hasta que el Cabildo entregasse a el Obispo los fundamentos que pretendia tener para concurrir con el en la eleccion, sin hazerlo, ni en nada inouadose por el Obispo.

18 ¶ El Cabildo en diez de dicho mes se juntò, propuso, y determinò (segun parece por la proposiciõ que diò por escrito el Doctoral en el Cabildo del dia siguiente por la tarde) que la prouision de los Canonicatos, Raciones, y medias

medias Raciones de la dicha Iglesia que vacan en todos los meses del año toca al Cabildo juntamente con el Obispo, assi por *fundamento de la Iglesia*, confirmado por los Sumos Pontifices (no siendo cierto que lo estê) su fecha en Murcia a primero de Febrero del año passado de 1366. como por las *Bulas de Eugenio IV.* su fecha en las nonas de Mayo del año de 1431. y otra de Alexandro VI. dada en Roma a diez y seys de Abril del año de 1498 en que està inserta la de Eugenio, por las quales se manda, que las dichas medias Raciones las dê el Obispo y Cabildo a personas idoneas y inteligentes en letura y canto ; y que de otra suerte las prouisiones sean nulas, y de ningun valor ni efecto.

19 ¶ El dia onze por la mañana se juntò el Cabildo, y teniendo noticia el Licenciado don Iuan Bautista Collado, prouiso por el Obispo, de la resolucion del Cabildo antecedente, presentò el titulo que por el Obispo se le auia dado con peticion, pidiendo, que el Cabildo le diesse la possession de la dicha media Racion, y de lo contrario apelô, y protestô el Real auxilio de la fuerça. *Y en el mismo Cabildo se dize por el Notario, que hizo notorio lo que se pedia por el dicho don Iuan, y que el Cabildo le mandò leyesse la dicha peticion, lo hizo, la presentò, y el Cabildo lo entendiò*, y acordô, que se citasse a los Prebendados para Cabildo extraordinario de aquella tarde, en que se confiriesse el negocio, y tomasse resolucion, y se mandô al Notario, que en el empeçasse por vna proposicion por escrito que entregô el Doctoral.

20 ¶ Y en el Cabildo extraordinario de aquella tarde el Notario dize, que leyò la dicha proposicion de el Doctoral, que es la que queda referida en el num. 18. Y dize mas, que queriendose conformar con la voluntad de sus Sãtidades, y atendiendo a que por muerte de nuestro muy Santo Padre Inocencio X. està la sede Apostolica vacante, *y cessò la reserua de la regla 8. Chancellaria*, y con ello se debolviò la prouision al Obispo y al Cabildo *en virtud del dicho fundamento, y priuilegios Apostolicos*, y a que no permite dilacion la prouision de la dicha media Racion, por ser vna de las que se erigieron para que digan Missa en el Altar mayor, y assistan en el Coro, acordaron se cite al Obispo, Dignidad, y Canonigos que tienen voto en la eleccion, para que confieran sobre ello, y con efecto hagan la dicha prouision y eleccion.

En

21 ¶ En onze se citó al Obispo, el qual respondiò, que auiendo tenido noticias ciertas de la muerte de la Santidad de Inocentio X. auia proueydo la dicha media Racion por auer vacado en el mes Apostolico, y tocarle su prouision, por auer cessado las reglas de la Cancelaria, y tener fundada su intencion en las disposiciones de el derecho, y que assi siendo aquesto notorio a el Cabildo, no podia, ni deuia entrometerse a prouision que no le tocaua, por no auer vacado en los meses ordinarios, por lo qual exortaua y requeria, y siendo necessario mandaua al *Dean y Cabildo, y personas particulares de el, que no se entrometiessen en dicha prouision pena de excomunion mayor, y de cincuenta ducados aplicados a la Camara Apostolica*; y mandò al Secretario que le hizo la notificacion, que pena de excomunion mayor, latæ sententiæ, en que incurra lo contrario haziendo, de nueuo haga notorio el titulo que auia despachado de la dicha media Racion al Dean y Cabildo, expressando las personas particulares que se hallen en el.

22 ¶ Por don Iuan Bautista Collado se presentô peticiõ ante el Obispo diziẽdo, como el Cabildo trataua de hazer la eleccion no tocandole, por no auer vacado en los meses ordinarios, sino al Obispo, a quien por derecho se auia debuelto con la vacante de la Sede Apostolica, pidiô, que se agrauassen censuras cõtra los Prebendados para que no lo hiziessen, y le diessen la possession, y desde luego dixo que hazia contradicion en forma de qualquiera elecciõ que se quisiesse hazer por el Cabildo.

23 ¶ El Obispo mandô agrauar las censuras para que se diesse la possession a su prouiso, y que lo cumpliessen los Prebendados en virtud de santa obediencia, pena de excomunion mayor, latæ sententiæ, en que incurran lo contrario haziendo, y a cada vno de quinientos ducados de plata para la Camara Apostolica, en que les daua por condenados lo contrario haziendo, con apercebimiento de proceder a declaracion, agrauacion, y reagrauacion. Y que debaxo de las mismas censuras, penas, y apercebimientos no hiziessen la dicha eleccion por tenerla proueyda en virtud de el derecho que tiene de hazerlo de todas las Prebendas, vacante la Sede Apostolica, y que a el Secretario del Cabildo se le notifique debaxo de las mismas censuras y penas lo haga notorio en el Cabildo estando juntos los Prebendados antes que se proponga cosa alguna.

Notifi-

24 ¶ Notificòse este mandamiento a don Antonio de Torres, don Tomas Lucas Canonigos, y don Matias de Barnueuo, Arcediano de Cartagena; en la notificacion apelaron de las censuras; y auiendose ydo a casa de don Pedro Ortiz, Arcediano de Lorca, diziendole el Notario a lo que yua, le despidiò diziendole, que no lo tenia por tal, y el le dexô por no tener empeños con el dicho Arcediano.

25 ¶ En este mismo dia el Licenciado Iuan Lopez Clares notificò lo contenido en el mandamiento del Obispo al Secretario del Cabildo dentro de la Sala del, y da fee, que despues de auerselo hecho notorio lo tomô el Secretario para leerlo, y auiendolo hecho mas de la mitad, llegò el Arcediano de Lorca, y se lleuò al Secretario, y se dexô el mandamiento sobre vn bufete donde estaua escriuiendo.

26 ¶ En el mismo dia doze por la tarde se juntô el Cabildo, menos tres Prebendados que remitieron sus votos, el vno a don Diego Riquelme, y los dos a don Pedro Calvo Ossorio Doctoral. *Y aunque el Arcediano de Cartagena dixo, que vn Notario del Obispo le auia notificado el mandamiento con penas y censuras para que no procediessen a la eleccion*, y se tuuo conferencia en el Cabildo sobre ello, se resolvieron a proceder en ella, y la hizieron en el Licenciado don Pedro Calvo Ossorio, sobrino del Doctoral, estando ausente, y no constandoles que fuesse Sacerdote. Y don Fernando Gomez Racionero dixo al Cabildo, que protestaua, que si en razon de la eleccion se ocasionassen algunos pleytos, deque se huuiessen de seguir costas y gastos, no fuessen por cuenta de su Prebenda, si no por la de los Canonigos y Dignidades que la hizieron.

27 ¶ Y el mismo dia dâ fee el dicho Licenciado Iuan Lopez Claues, Notario, que a las cinco de la tarde, preguntandole don Iuan Bautista al Secretario del Cabildo, si auia requerido con el dicho mandamiento, respondiò, *que le auian quitado los papeles, que no sabia nada*; y que bolviendole a preguntar si se auia hecho la eleccion, le dixo, que si; y preguntandole tercera vez si le auian quitado los papeles, dixo, *que no, que alli estauan*; y luego repitiô tres vezes, *yo no se nada*.

28 ¶ El Licenciado don Iuan Bautista diò peticiô en quinze ante el Obispo, pidiendo se mandasse con censuras al Secretario del Cabildo bolviesse el titulo que se le auia entregado el dia onze, con la peticion y mandamiento,

Mandòsele entregar, y por no hazerlo se le declarò.

29 ¶ Con lo qual el Secretario en Cabildo extraordinario del dicho dia quinze dixo en el como se le auia hecho la dicha notificacion; y se dize en el acuerdo Capitular de aqueste dia, que el Cabildo respondiò no auia tenido noticia de las penas y censuras impuestas por el Obispo, porque el Secretario no lo auia dicho, si no solo auer citado al Obispo y Prebendados, y que assi lo certificasse (como temerariamente parece auerlo hecho) y entonces se respondiò, que apelauan de los proueydos y que se proueyessen tanquam à futuro grauamine, y protestauan el auxilio Real de la fuerça, porque el Obispo no podia ser Iuez en causa suya, y mucho menos en esta, porque el Cabildo, y cada vno de los Capitulares tenian voto igual cõ el Obispo en la eleccion, conforme al *fundamento y preuilegios de la Iglesia*, en cuya possession auian estado.

30 ¶ Por auerse procedido a la eleccion, sin embargo de los autos del Obispo, de pedimiento de don Iuan Bautista se declararon a dõ Pedro Ortiz, don Matias de Barnueuo, y otros dos Prebendados, reservãdo el declarar a los demas.

31 ¶ Y en Cabildo extraordinario del dicho dia quinze el Cabildo acordò que se nombrassen comissarios q̃ representassen al Obispo el desconsuelo en que se hallauan de estar excomulgados sus Capitulares, que les absolviessen, *y en justicia se siguiessen los derechos y pretensiones como a cada vna de las partes conviniesse*. Y aunque en este Cabildo se hallaron los Arcedianos de Lorca y Cartagena, por hallarse ligados con la excomunion se abstuuieron de presidir y votar.

32 ¶ El Obispo por entonces no se resolviò a darles la absolucion.

33 ¶ Con lo qual en diez y seys del dicho mes de Março el Cabildo presentò peticion ante el Obispo diziẽdo, que se auia de inhibir del conocimiento de la causa, alçando las censuras, porque no podia ser Iuez en el por tratar de defender el nombramiento que auia hecho en criado de su casa, y deudo de su Prouisor, que fueron las causas porque se hizo, y no por concurrir las calidades de lectura y canto que en semejantes Prebendas se requieren; que la prouision tocaua al Cabildo con igual voto que el del Obispo, conforme al fundamento de la Iglesia; y que con la suposicion

posicion de que los Arcedianos y Canonigos auian procedido de forma de que se les podia poner multas de quinientos ducados, censuras, y pena tan grande como la de excomunió mayor, no podia tampoco ser Iuez, si no que se auia de acompañar con el adiunto que el Cabildo nombra todos los años; que el derecho del Cabildo, Dignidades, y Canonigos, para ser la eleccion en la forma que la hizieron, cõsta por *el fundamento de la Iglesia, y lo mismo por los preuilegios de Eugenio IV. y Alexandro VI.* que por muerte del Pontifice la eleccion se debolvia a quiẽ por derecho, ô preuilegios cõpete la eleccion, y que apelaron en tiempo, antes de incurrir en las censuras. Concluyô se inhibiesse, y remitiesse la causa a quien pertenecia, les absolviesse, y no les despojasse de sus derechos, y facultad de elegir, y de lo contrario apelô, y protestô el Real auxilio de la fuerça.

34 ¶ El Obispo mandò dar traslado de aquesta peticion, y en diez y ocho de oficio absolver a los excomulgados a reincidencia, y con que no inouassen.

35 ¶ Hecho notorio al Cabildo aqueste auto, el mismo dia diez y ocho acordò, *que se vsasse de la absolucion.*

36 ¶ El prouiso por el Obispo respondiò, que el conocimiento le tocaua, porque la causa no era suya, ni tenia en ella interesse, porque solo miraua a la Dignidad y jurisdicion Episcopal, que aun en las propias lo puede ser el Obispo, por la presunciõ que le asiste. Que los preuilegios de Eugenio y Alexandro no estauan en observancia, y nunca se auian practicado. Que el Obispo tenia fundada su intencion en derecho comun, y en la disposiciõ del Concilio en materia jurisdicional, y de conferir todo genero de Prebendas. Que no se da acto en que esten observados los dichos preuilegios. Que la dicha media Raciõ vacô en el mes Apostolico, con que aunque estuiessen en observancia, no podian obrar efecto alguno. Y que menos podia tener fundamento el que se procediesse con adiunto, por no ser esta causa criminal.

37 ¶ En quatro de Abril el Obispo de oficio mãdò absolver a los excomulgados por veyntedias mas ad reincidencia, y que passados incurriessen, ô antes si inouassen.

38 ¶ Por hazer ausencia diò comision a su Prouisor para que procediesse y conociesse de la causa.

39 ¶ Y en el mismo dia don Diego de Albornoz, Iuez adiunto nombrado por el Cabildo para las causas criminales

minales de los Prebēdados, despachô requisitoria para que el Prouisor repusiesse lo executado sin su asistencia, por dezir que no podia proceder sin ella por los executoriales que tenia el Cabildo, y mandò al Secretario del Cabildo que no recibiesse ni notificasse auto alguno del Obispo ni su Prouisor al presidente, Dignidades, ni Canonigos, en que el no huuiesse asistido y determinado.

40 ¶ Y el dia treze, sin atenderse a la litispēdecia, ni a la excomunion con que los Prebendados se hallauan legados en caso de inouar, dieron possession de la dicha media razon a don Iuan Lucas Chantre en virtud del poder que tenia de don Pedro Calvo Ossorio, nombrado por el Cabildo.

41 ¶ El Licenciado don Iuan Bautista Collado ante el Prouisor dixo, que los Capitulares estando absueltos ad reincidentiam, con calidad que no inouassen, y que incurriessen luego que lo hiziessen, auian inouado dando las dichas possessiones, que se les declarasse, y por nula la prouision.

42 ¶ Mandòse dar informacion de la inouacion, y dada, el Prouisor mandô reintegrar en las censuras a los que antes se auia declarado, y otros tres.

43 ¶ El Cabildo insistiò en la declinatoria, y alegando lo mismo bolviò a apelar, y protestar el Real auxilio de la fuerça.

44 ¶ Por el Fiscal Eclesiastico se alegô por la Dignidad lo mismo que el Licenciado don Iuan Bautista Collado, y pidiò que se mandasse, que los preuilegios y fundamētos de la Iglesia se presentassen originalmente, y no compulsados.

45 ¶ Y en este tiempo se presentò por el Cabildo vn traslado que se dixo ser del fundamento de la Iglesia, que parece su fecha de primero de Febrero del año passado de 1636. que no parece estar firmado de nadie, *ni està confirmado por su Sātidad*; y las palabras que miran a las elecciones, de que el Cabildo se vale, son como se siguen, en quanto a las Dignidades, ibi: *Harum autem Dignitatum personatuum, vel officiorum collatio pertinet ad Episcopum solū.* Y en quanto a las Canongias, Raciones, y medias Raciones. ibi: *Quos quidē Canonicatus, portiones, & dimidias portiones conferre teneatur Episcopus vna cum Capitulo prælato.* Et inferius: *In collationibus autem pertinentibus cō- munitè.*

 286

muniter ad Episcopum, & Capitulum, Episcopus vocem habeat vt Prælatus.

46 ¶ Presentò assimismo vn traslado de la dicha Bula de Alexandro VI. que parece su fecha del año passado de 1498. en que haze relacion y refiere otra de Eugenio IV. para que las doze medias Raciones de Cartagena se prouea en Presbyteros idoneos en canto y lectura, ibi: *Episcopus Cartaginensis pro tempore existens ac Decanus & Capitulum præfati illas, & earum quamlibet post vacationem, huiusmodi personis in cantu & lectura huiusmodi peritis, DVMMODO PORTIONES HVIVSMODI, AVT IPSARVM ALIQVÆ IVXTA LATERANENSIS STATVA CONCILII AD SEDEM EANDEM LEGITIME DEVOLVTE, AVT ALIAS DISPOSITIONI APOSTOLICÆ RESERVATÆ, NON FVERINT CONFERRE, ET DE ILLIS PROVIDERE.* Y la confirmacion de Alexādro VI. es cō la misma calidad, y repite las mismas palabras.

47 ¶ Y tambien presentò vn testimonio, en que el Secretario dize, que el Cabildo desde la prouision del Doctor don Diego Riquelme (que ha muy pocos años) ha hecho algunas colaciones de Prebendas y Raciones por si solo sin assistencia del Obispo, el qual es contrario a otro que en diez y nueue de Mayo se presentò despues, para prouar, que en los meses reservados auia el Cabildo concurrido a la eleccion de dos Prebendas.

48 ¶ Y traslado de executoriales que el Cabildo tiene para que en las causas criminales, graues, ò leues contra los Prebendados el Obispo proceda *cum consensu, vel consilio adiunctorum à principio, vsque ad finem causæ inclusiue.*

49 ¶ Otro de como en quatro elecciones en meses ordinarios auia el Cabildo concurrido con el Obispo.

50 ¶ Por don Iuan Bautista y el Fiscal Eclesiastico se dixo contra todo lo susodicho por auerse sacado sin citacion, y ser traslados de otros traslados, los redarguyerō de falso ciuilmente, y pidieron se quitassen del pleyto hasta que se exhibiessen los originales.

51 ¶ En cinco de Mayo el Prouisor proueyô auto, en que dixo, que aunque desde luego se podia declarar por Iuez competente, para mayor justificacion recebia la

causa a prueua con termino de seys dias comunes a las partes, en que prouassen lo que les cōuiniesse. Y por otro si, que se citasse a don Pedro Calvo, prouiso por el Cabildo, ò a quien su poder huuiesse por estar ausente.

52 ¶ El Cabildo dixo contra este auto, por dezir, que desde tres de Mayo se le auian hecho notorias las prouisiones acordadas; apelò, y protestò de nueuo, y pidiò, que se inhibiesse, y repusiesse el auto por contrario imperio. Y consta por prouança, que el escriuano a quien se dieron para que las notificasse no hizo mas que dezir al Prouisor que tenia vnas prouisiones que notificarle, sin leerselas, ni aun permitir que las viesse, y què aunque le mandò con censuras que las exhibiesse, no lo hizo.

53 ¶ Hizose por don Iuan Bautista Collado prouança con seys testigos Sacerdotes, algunos Curas, y otros deudos de los Prebendados, todos vezinos y naturales de Murcia, que concluyen, que de quarenta años a aquella parte no han visto, entendido, ni oydo dezir que el Cabildo por si, ni con el Obispo aya hecho ninguna prouision de Prebenda ni Racion en los meses reservados. Y presentò assimismo vn testimonio dado por el Secretario del Cabildo con su citacion, y en virtud de auto del Prouisor, por donde consta lo mismo desde el año de 600. a esta parte.

54 ¶ Y estando ya mandados juntar los autos para traerse a la Chancilleria, el Cabildo presentò vn traslado de algunos autos Capitulares, por dōde se dize, que en veynte y cinco de Abril, y veynte y nueue de Iulio del año passado de 1579. que son meses reservados, se hizieron dos elecciones por el Obispo y Cabildo.

55 ¶ Dixose contra el por dō Iuan y el Fiscal que auia sido sacado sin citacion, y que no constaua huuiesse tenido efeto aquestas elecciones, y se redarguyeron de falso ciuilmente, y entrambos, como siempre lo auian hecho, insistieron en la manutencion de el derecho de la Dignidad por derecho comun. Y en aqueste estado, y con los autos referidos se traxo el pleyto, sin que aya otros algunos en quāto a la primera media Racion.

56 EN cinco de Abril de este dicho año vacò la media Racion por muerte de dō Francisco Alarcō, y en seys el Obispo eligio en ella, hizo colacion, y le despachò titulo en la misma forma que el primero a don Martin Perez. En doze se le diò mandamiento para que el Cabildo le

diesse la possession con las mismas censuras y penas que el que se despachó a don Iuan. Embiòse a citar al Obispo a Cartagena para el Cabildo ordinario de treze del mismo mes. Citòsele en diez. En doze se presentò el titulo, y el Prouisor mandò se notificasse a los Prebendados le diessen la possession, y no procediessen a hazer eleccion en otra persona, y que la notificacion la hiziessen los dos Secretarios del Cabildo assi como se juntassen, imponiendoles para ello penas y censuras.

57 ¶ En el dia treze por la mañana se le entregò a los dos Secretarios el titulo, y dos mandamientos, a cada vno el suyo, para que hiziessen la dicha notificacion. Los Prebendados se recataron, y no se juntaron a Cabildo hasta la tarde, y en el eligieron a Fernando Salvador, y le dieron la possession, y parece que ocultaron a los dos Secretarios para q̃ no pareciessen en toda la mañana, y por la declaraciõ del vno; *que el dicho dia treze era dia de Cabildo ordinario, y que siempre se haze por la mañana entre horas*. Y a el mismo tiempo, como queda dicho, se le diò la possession a don Pedro Calvo Ossorio de la primera media Racion.

58 ¶ Para el conocimiento de los ajustados procedimientos del Obispo y su Prouisor no se necessitaua de mayor defensa que la relacion de este hecho, que se ha referido, por la variedad con que en lo extrajudicial, y aun en la vista se ha querido y quiso escurecer por el Doctoral: *Nam iram Dei super se probocat, qui veritatem opprimi prospiciens, eam pro viribus non defendit*, *cap. nolite 11. quæst. 3.* notanter Dom. Valeçuela Velazquez *cons. 16 3. à n. 138.*

59 ¶ Y porque en los Tribunales tan superiores, en donde los señores Iuezes son tan doctos, y estan con tantas ventajas en las disposiciones del derecho, vt ait textus in *l. unic. ff. de offic. Præf. Prætorio*, en estando ajustada la relacion del hecho, porque importa la defensa del Abogado, nam Princeps cui repræsentant, & cuius vox, & pars, corporis sunt, Gribel. *in decis. dolan. 72. num. 11. 16. & 18.* omnia iura in scrinio corporis sui habere dicitur, *l. omnium 19. C. de testament. cap. 1. de constit. lib. 6.* quia tot Iurisconsultorum iudicio iubatur, Fuscus *de visitatione, lib. 2. cap. 20. num. 1.* Dom. Solorçan. *de iur. Indiar. lib. 2. cap. 24. num. 97.* y de aqui dixo Aristoteles *lib. 3. Polit. cap. 12. Princeps ac Reges multos sibi oculos multas aures, multas item manus, ac pedes faciunt*.

Por

60 ¶ Por tres medios se quiso a la vista fundar por el Doctoral y los Abogados de el Cabildo la fuerça que se pretende auer hecho el Obispo y su Prouisor.

61 ¶ El primero, por dezir que le asiste la notoria justicia de lo principal, por tocarle al Cabildo el concurrir en la eleccion de estas Prebendas por derecho comun, preuilegios, costumbre, y possession inmemorial.

62 ¶ El segundo, porque el Obispo no puede ser Iuez de este negocio, por ser causa propia suya, de eleccion de Prebenda, que hizo en criado suyo, y auer procedido cõ censuras.

63 ¶ Y el tercero, porque quando pueda ser Iuez, no ha de proceder solo el ni su Prouisor, si no con adiunto, conforme las executorias que para ello tiene el Cabildo.

64 ¶ Y por otros tantos puntos se manifestarà que el Cabildo no tiene derecho para quererse introduzir en estas elecciones, si no que a quien toca priuatiuamente, y por derecho comun, estando vaca la Sede Apostolica, es al Obispo, que es y puede ser Iuez, y tambien su Prouisor en esta causa; y que no lo es de ninguna suerte de calidad que deuan proceder con adiuntos.

PVNTO PRIMERO.



EN el principio de la Iglesia la ereccion y prouisiõ de todas las Dignidades y Beneficios Eclesiasticos la hazia su Santidad como vniuersal Ordinario, *cap.1.& 2.dist.22. cap.2. in princip. de Præbend. in 6.& clement.1. in fin. vt lite pend.* Selv. *in tractat. de benefic. 2.part. quæst.22.num.3.* Andr.Gamb. *in tractat. de offic. & potest. legati, lib.5.tit. an legatus posit plura benefic. vni conferre,* Barbos. *de offic. & potestat. Episcop. allegat.57.num.1.& de vniu. iuris Eccles. lib.3.cap.13.num.15. & seqq.* Gonçal. *in reg.8. Chancellar. §.1. premij, num.3.* Nicol.Garc. *de benefic. 5.part.cap.1. num.1.* Marsob. *in praxi habendi concursum, prel.23. à num.1. & passim alij quia plurimi,* Tondot. *in quæst. benefic. part.2.cap.3. §.1.num.1.*

66 ¶ Auiendo los Pontifices substituydo en su lugar a los Obispos en sus Diocesis, les cõcediò sus vezes, para

que

que en ellas sin restriccion ni limitacion alguna hiziessen las dichas prouisiones de la misma forma que por su Santidad se hazia, *cap. de catero, cap. qui se scit, in princip. 2. quæst. 6. cap. multum stupeo 3. quæst. 6.* ibi: *Vices enim nostras, ita tua credimus potestati*, Hieronym. Gabr. *consi. 197. num. 3. & num. 9. lib. 1.* Simonet. *de reservation. quæst. 3.* Flamin. *de reservat. benefic. lib. 1. quæst. 10. n. 49.* Gonçal. *dict. §. 1. proœm. num. 4.* ibi: *Deinde Pontifex Maximus concessit Archiepiscopis, & Episcopis prædictam potestatẽ, vt quilibet in sua Diœcesi beneficia ibi existentia conferre posset.* Augustin. Barbos. *dict. allegat. 57. num. 1. ad medium*, refert ipsamet verba & Marsob. *in dict. præl. 23. num. 3.*

67 ¶ Y con muy grande dificultad, raras vezes los Pontifices hazian algunas gracias, ô reservas, por lo qual hã dicho muchos Autores de grande autoridad, que por aquesta causa no se haze relacion de ello en los Decretales, velut Ioan. Andr. in addition. ad Speculat. *in rub. de conces. Præbend.* vers. *Sciendum est.* Statil. *de lit. gratiæ in prælud. nu. 2.* Selu. *de benefic. part. 2. quæst. 1. num. 14.* Gonçalez *in regul. 8 in proœm. §. 1. num. 23. & 24.* Marsob. *in praxi hab. concursus, prælud. 23. num. 8.* ibi: *Raro Papa faciebat gratias beneficiales, & ideò in volumine decretum non tractatur de hac materia.*

68 ¶ Aunque aquesta proposicion es cierta en quãto à la dificultad con que los Pontifices haziã reservas y gracias de las vacantes, parece que es poca noticia del derecho Canonico el dezir, que en las Decretales no se haze ninguna mencion de ello, porque antes ay diferentes capitulos por donde se cõprueua la dificultad con que se emplearõ, y à solo lo que se extendieron, siquidem in principio se introduxeron pidiendose a los Ordinarios, *cap. capitulum, cum seqq. de rescript.* despues mandandoles, *cap. ex insinuatione, eod. tit. cap. pro illorum, de Præbend. clement. 1. de conc. Præbend.* hasta que se reservauan algunas prouisiones, como fue desde el tiempo de Inocencio III. vt colligitur ex *cap. cum dilectus, de iure patron.* Y desde Clemente IV. se reservaron las vacantes, quæ apud Sedem Apostolicam contigissent, vt in *cap. 2. de Præbend. lib. 2.* despues se extendiò por Bonifacio VIII. a las que sucediessen extra Curiam intra duas dietas, *cap. præsenti, eod. tit.* Rebuff. *in praxi benefic. tit. de reservat. nu. 2.* Ludou. Gom. *in regul. de triean. quæst. 31.* Paris. *de resignat. lib. 2. quæst. 16. num. 18.* Cardin. Tusch.

lit. A. conclus. 76. Azor *Instit. moral. part. 2. lib. 7. cap. 30. quæst. 9.* Zerolo *in prax. Episcop. part. 1.* verbo, *beneficium, §. 2.*

69 ¶ Y despues empeçaron los Pontifices a reservar aquestas prouisiones por las reglas de la Chancilleria, que tuuieron su origen de Iuan XXII. cuya creacion fue el año de 1316. vt per Iacob. Castellanum *in compend. constit. Summ. Pontific. fol. 9.* si bien parece, que quando hizo las dichas reglas fue el año de 1322. vt ex Bursat. *cons. 126. nu. 18.* vers. *Quoad Ioanne,* y que tuuiessen el origen en su tiẽpo, Ludou. Gom. *in proœm. reg. Chancellar. quæst. 1.* ibi: *Circa primam quæstionem illud satis compertum est regulas Chãcellariæ à Ioanne XXII. initiũ & originẽ habuisse, nam in vetusto quodam membrano Codice (quæ vulgares quinternum Chancellariæ Apostolicæ vocant) primus omnium in ordine ponitur Ioannes XXII. regularum Author, nec ante ipsum alius Summorum Pontificum invenitur; qui hoc prius tentauerit.*

70 ¶ Y en ellas reservò todos los beneficios electiuos Augustin. Barbos. *de vniuers. iur. Ecclesiast. dict. lib. 3. cap. 13. num. 37.* ibi: *Demum à Ioanne XXII. in Extrauaganti, ex debito de electionib. & à Benedicto XII. in Extrauaganti ad regimen de Præb. reservata fuerunt Apostolicæ Sedi omnia beneficia electiua.*

71 ¶ Algunos han dicho que empeçaron por Nicolao I. año de 680. otros que por Clemẽte V. año de 1305. Bursat. *dict. cons. 126. num. 18. & 19.* Anast. Germon. *§. per quæ sublata, num. 30.* Gomec. *in reg. Cancellar. in proœm.* vers. *Reddeamus.*

72 ¶ Y finalmente se extendieron a los ocho meses de Enero, Febrero, Abril, Mayo, Iunio, Agosto, Otubre, y Nouiembre, ex *reg. 8. Chancellariæ*, tempore Clementis VIII. vt apparet ex verbis ipsius, quam refert Gonçal. *in tract. præd. reg. in fin. §. 6. proœm.* & prædictam diuisionem Masob. *dict. prælud. 23. num. 18.* Y en el *num. 19.* que despues se diuidieron los meses con los Obispos, vt invitaretur ad residendum in suis Episcopatibus.

73 ¶ Y de aqui es, que algunos han dicho, que los Obispos podran tener justo sentimiento de que se hagan las dichas reservaciones, por ser suya la prouision præcipuè, Abb. *in cap. mandatum, de rescript. in 3. notabil. num. 2.* vers. *Ex quo infertur,* quæ refert Dom. Gregor. Lopez *in l. 1*

tit. 16.

tit. 16. part. 1. glo. 1. verb. *Los Obispos, circa finem*, a que se pretende satisfazer por Gonçal. *in Proœm. d. § 1. a numer. 28.* y Marsob. *in d. pral. 23. à num. 13. & seqq.*

74 ¶ De aqueste principio cierto y infalible resulta, que a quien toca regularmente por derecho comun la prouision es a los Pontifices, y a los Obispos en las Diocesis, en quien cedieron sus vezes, *cap. omnes Basilica, cap. nullius omnino 16. quæst. 7. cap. regendæ 10. quæst. 1. cap. ex frequentius de institut. cap. cum ex iuncto in fine de hæreticis*, *Felin. in cap. venerabilis, num. 31. de exceptionib.* Anton. de Prat. *de iurisdict. Episcop. cap. 1. numer. 1. & 2.* Reginald. *in praxi fori pœnitent. lib. 30. tit. 3. nu. 239.* Flam. *de resignat. libr. 1. quæst. 10. num. 49. & libr. 7. quæst. 14. num. 7.* Franc. Leo *in theatro fori Ecclesiast. part. 2. cap. 3. num. 21.* Vugogolin. *de potest. Episcop. cap. 50. §. 1. num. 1.* Gonçal. *in reg. S. Chancell. d. § 1. Proœm. num. 21. & 22. & glos. 11. num. 28. & 39. & glos. 21. num. 1.* Nicol. Garc. *de benefic. part. 5. cap. 1. num. 52.* Coch. *de iurisd. in exemptos, part. 4. q. 25.* Marsob. *d. pral. 23. num. 6.* ibi: *Habent in iure communi Episcopi fundatam intentionem in iure conferẽdi omnia beneficia in suis Diœcesibus*, August. Barbos. *d. allegat. 57. num. 1. ad medium*, ibi: *Omnium beneficiorum Diœcesi existentium collatio, & institutio de iure spectat ad Episcopos loci ordinarios, qui in iure conferendi beneficia existentia fundatam habent iure communi intẽtionem*, Tond. *resolut. benefic. part. 2. cap. 3. § 7. num. 1.* Flor. Diaz de Men. *lib. 1. variar. quæst. 4. § 3. num. 51.* D. Perez de Lara *de Capellan. libr. 2. cap. 10. num. 3.* ibi: *Ex eo enim dicitur ordinarius collator, quia iure ordinario confert, omnia beneficia Ecclesiarum suæ Diœcesis*, nouissimè Matutæ, *disquiss. iuris, disquiss. 2. per totam*, quem nunc vidimus post hæc scripta, & considerata.

75 ¶ Y assi antes de la regla de la Chancilleria podia libremente hazer todas las prohibiciones en qualquiera meses, Caput. *decis. 214. nume. 5. part. 2.* Gom. *de spectatib. num. 20.* Gonçal. *d. § 1. num. 22.* Put. *decis. 492. num. 3. libr. 2.* Crecen. *decis. 3. num. 4. de priuil.* August. Barbos. *d. alleg. 57. num. 2.* Marsob. *d. pral. 23. num. 7.* ibi: *Vnde ante editionem regulæ Chancellariæ de mensibus quæ nunc est nona Episcopi poterant conferre in collibet mense.*

76 ¶ Et ne mirum cum sit Vicarius Pontificis Gonç. *d. §. 1. Proœm. num. 6.* Marsob. *d. pral. 23. num. 4. Et in sua Diœcesi habet potestatem ordinatam, & potest idem,* quod

quod Pontifex in vniuerso orbe nihi in his, quæ specialiter à Pontifice fuerint reseruatæ, argum. text. *in cap. ad hominem de authorit. & vsurpal.* Pelag. *de plantu Ecclesiæ, libr. 1. cap. 50.* vers. *Ex his*, Zambar. *de offic. legati à Latere, num. 466. & 476.* & post Sot; Albens. & alios Enriq. *in Summa, lib. 1. de Sacram. cap. 35. §. 2. liter.* D. Suar. *tom. 4. de Pœnit. part. 2. disput. 25. sect. 1. num. 15. & de legib. lib. 6. cap. 14. sub nu. 3.* Sanch. *de matrimon. libr. 5. disput. 61. num. 3.* August. Barbos. *de vniu. iur. Ecclesiast. libr. 1. cap. 1. num. 29. & cap. 8. num. 20.*

77 ¶ Et ideò Episcopus vocatur Pōtifex, *cap. Pōtifices 7. q. 1. & in cap. Messana de elect. & in cap. quia periculosum de sent. excommunicat. lib. 6.* Et maximum Pontificem appellat. Isidor. *in cap. Cleros*, vers. *Pontifex autem, dist. 21.* Aug. Barbos. *de vniu. iure Eccles. d. cap. 8. num. 31.* & etiam summus Sacerdos, *cap. 1. §. per frontis de Sacros. vnione, cap. vlt. 33. quæst. 1.* Perus. *decis. 72. num. 11.* Açor Moral. *part. 2. lib. 3. cap. 27. quæst. 1.* Pacian. *de probat. lib. 2. cap. 28. num. 8.* nonnunquam Princeps Ecclesiæ, *glos. 1. in cap. Ecclesia 35. dist.* Columna Ecclesiæ, & pupilla oculi Dei, Pacian. *d. lib. 2. cap. 28. num. 12.* & antiquitus nuncupabatur Papa, vt apparet ex *lib. 2. epist. 7.* Sancti Cypriani Episcopi Cartaginensis, eius sic habet inscriptio: *Cypriano Papæ Præsbyteri, & Diaconi Romæ consistentis salutem*: refertur *in cap. absit, distin. 50.* & notant Pamel. *in annotat. ad Cyprian. tom. 1. epist. 31.* Raf. Chopin *de sacra Politica, lib. 3. tit. 1. nu. 14.* & sanctissimus etiam dicebatur *Authent. de sacros. Episcop. collat. 9. Clem. 1. §. nuper de pœnis*, Pacian. *d. cap. 28. numer. 12.* sunt loco Apostolorum, vt *in dict. 21. §. in nouo*, vers. *Cæteris*, & vers. *Episcopi quoque, dist. 18. cap. vlt. distin. 68. cap. quamuis*, Concil. Tridēt. *Sess. 23. cap. quoniam 4. §. proinde*, Paul. Galeat. *de iure publico, lib. 3. tit. 7. num. 3. & titu. 19. in fine*, in Hispania datur *Señoria, l. 18. tit. 1. lib. 4. Recopil.* vbi Narbon. *glos. 1.* Garc. *de nobilit. glos. 48. §. 3. nu. 55.* D. Valenç. *cons. 12. num. 65.* & est Regius Consiliarius *l. 31. tit. 3. lib. 2. Ordinam. l. 4. tit. 4. lib. 2. Recop.* D. Gregor. Lop. *in l. 6. tit. 9. part. 2.* Parlad. *diff. 10. num. 27.* Bobad. *in Polit. lib. 2. cap. 17. n. 10. & 15. & cap. 18. n. 61.*

78 ¶ Y aunque se opone, que los textos y doctrinas que quedan referidas, en que se funda que al Obispo le àsiste de derecho comun la prouision de las vacantes en sus Diocesis, no hablā en Prebendas, Canonicatos, ni Raciones,

sino

si no es solo en beneficios, y que assi no se pueden adaptar à este caso, nam vbi non convenunt verba legis, nec convenit eius dispositio, *l. quod constitutum ff. de militari testamento, l. 4. §. quoties, ff. de damno infecto*, Gonçal. *in reg. 8. Chãcellar. glos. 5. num. 24.*

79 ¶ Excluditur ex multis fundamentis, que qual quiera por si solo bastara.

80 ¶ Lo vno, porque quando la ley habla generalmente, generaliter debet intelligi etiam si maior sit, vel diuersa ratio in vnu casu, quod in alio, *l. de pratio, ff. de publican. l. qui vsumfructum, ff. de verbor. obligat. l. in fundo, ff. de suppellectile leg. l. 3. ff. de offic. Præsid. cap. si Romanorum 19. distinct.* Vicent. Fusar. *de substit. quæst. 394. num. 56. &* 57. & procedit quamuis materia sit odiosa, Craueta *cons. 118 num. 14.* Vicent. Carroc. *sing. 224.*

81 ¶ Tûnc, porque no se deue hazer distincion en los casos que la ley no lo haze, *l. non distinguimus, ff. de recept. arbitrar. l. 2. §. convenire, ff. de iudic. l. quod probibet. ff. de postul. l. illam, C. de collat. cap. solitæ de maiorit. & obedient. cap. quia circa 22. de priuileg.* Surd. *cons. 51. num. 7. & 340. num. 2.* Monet. *de distribut. quotid. part. 2. quæst. 2. num. 37.* Argel. *de legit. contradit. quæst. 20. num. 14.*

82 ¶ Tûnc, porque la palabra, *beneficio*, es disposicion generica, debaxo de la qual se comprehenden las Prebendas, Canonicatos, Raciones, medias Raciones, y aun los Obispados, porque todos son especies de beneficios, cõ que precisamente se han de comprehender in dicto verbo tanquam in suo genere, quia cõprehendere debent omnes species, *l. omnes, C. de præscript. l. iurisgentium, §. sed si fraudãdi, in fin. ff. de pact. l. si quid earum, §. inter emptum, ff. de legat. 3.* Gratian. *disceptat. forens. cap. 79. num. 8. & cap. 862. num. 36.* Mar. Ant. *variar. lib. 7. resolut. 33. num. 2. & in num. 3.* ampliat etiam si in vna specie sit maior ratio, quam in alia, ex textu *in l. 1. §. quod autem, ff. de aleator.* Surd. *decis. 255. num. 20. & cons. 359. num. 19.*

83 ¶ Et in terminis quod in appellatione beneficij comprehendantur beneficia, tâm maiora vt sunt Papatus, Episcopatus, Archipiscopatus, & Abbatiæ, Garcia *de benefic. part. 1. cap. 6. num. 2.* quam cætera omnia, quæ vocantur inferiora, Præbendæ, & Dignitatis, *glos. in reg. beneficium, & in cap. si gratiosæ*, verbo, *beneficia, de rescript. cap. 1.* verbo, *beneficia, de rer. permutat. in 6. Clem. 1.* verbo, *beneficiali,*

li, de causa possessionis, Abb. *in cap. postulasti, num. 2. de rescript.* & ibi Dec. *num. 12. & in Rubric. de rescript. num. 3.* Rebuff. *in praxi, tit. quid sit beneficium, num. 10. & in reg. Chancellar. de vnione, glos. 2.* Mand. ad Lap. *allegat. 84. lit. C.* Cardin. Tusch. *conclus. 59. lit. B.* Dom. Saagũ *in cap. fin. de sequestr. posses. num. 20.* & nullis ex his relatis Silv. *de beneficiis, tractat. 41. à num. 1. & seqq. vsque ad 32.* & illum nõ referens Nicol. Garcia *de benefic. 1. part. cap. 4. num, 37.*

84 ¶ Et in *num. 38.* haze el mismo discurso, ibi: *Idem non impropriè, sed propriè, quia beneficium est genus, cap. tua de verbor. significat. cap. si tibi de conces. Præbend. in 6. Rebuff. dict. num. 1. num. 5. & 6. & ita omnes species propriè comprehendit, vt rectè advertit Dec. dict. num. 12. & idem tenent Innoc. in cap. fin. num. 1. de Præbend. Franc. in dict. cap. cum illis, num. 5. eod. tit. Staphil. dict. tit. de modo & forma impetrandi, §. 1. num. 2. & dict. Frechil. in cap. ad monet. de renunt. num. 3. Dicens sub verbo beneficio ex proprietate sermonis omnia beneficia comprehendi.*

85 ¶ Et magis indiuidualiter quod sint Beneficia, Præbendæ, & Canonicatus Ecclesiarũ Cathedralium, Hostiens. *in cap. super inordinata, num. 9. de Præbend.* Ioan. Andr. *ibi num. 4.* Marsil. Colum. *de reddit. Ecclesiæ, part. 1. cap. 14. num. 19.* Loter. *de re benefic. lib. 3. quæst. 5. à num. 1.* Filuc. *de benefic. dict. tractat. 41. cap. 1. à num. 7. & seqq.* & eodem modo nuncupantur *in l. 1. tit. 16. part. 1. & in l. 9. tit. 14. ead. part.*

86 ¶ Y assi quando por su Santidad se dà algun indulto conferendi omnia beneficia in eo comprehenduntur omnes Dignitates, *cap. dudum, de Præbend. in 6.* vbi glos. verbo, *beneficia*, Gonçalez *in regul. 8. Chancellar. glos. 6. nu 24.* Staphil. *tit. de modo & foro impetrandi, §. 1. num. 2. & 3. & §. circa tertium, num. 1.* & maximê si in ipsa Ecclesia non sint alia beneficia simplicia, Lot. *dict. quæst. 5. num. 18.* y los que restringen semejante indulto para que en el no se comprehendan las Prebendas y Canonicatos, es solo por el perjuyzio del Obispo, y auerse por ello entonces de restringir, Rebuff. *in concord. in forma Vicariatus, n. 113. & 114.* Crocen. *decis. 1 num. 1.* Anast. Germon. *de indult. Cardinal. §. ac irritum, à num. 31.*

87 ¶ En las Raciones es mas sin duda, porque los Racioneros son los Beneficiados de las Iglesias Catedrales, & *Assisii*, seu *mansionarij* dicuntur, quia continuo & assidue

in

in choro diuinas Laudes persoluunt,& altaris ministerio inseruiunt, *glos. in cap. cũ ad hoc de Cleri, nõ residēt.* verb. *Assisos*, Flamin Paris. *de re sig. benefic. lib. 2. quæst. 5. num.* 155. Stephan. Gratian. *discept. forens. cap.* 397. *à nu.* 49. *& seqq.* & optimè à *num.* 57. Filuc. *de benefic. d. tract.* 41. *cap.* 1. *num.* 17. optimè Marsob. *in praxi hab. concursus, prælud.* 21. *per totum*,& inde in Roma vocãtur Beneficiari, in Hispania Portionarij, Açor *Inst. moral. cap.* 9. *q.* 1.

88 ¶ Et prædictorum ea est ratio, porque todos los Beneficios en que se comprehenden las Prebendas mayores, y menores,& Episcopatus, vt dictum est, tuuierõ vn mismo origen, nam ortum habuerunt ex Portione Canonica assignata ministris Ecclesiæ in stipendium laboris ex oblationibus à fidelibus factis, y de ellas vna parte gastauan los Obispos in cultum, ædificationem, & conseruationem Ecclesiæ, otra in alēdos ministros ipsius Ecclesiæ, otra in suę ac familiæ sustentationem, y otra in pauperes, aliosque pios vsus. Despues por Siluestre Papa *in cap.* 4. *suorum decret.* separata fuit Portio Canonica, quæ tribueretur ministris, & erecta fuerunt Beneficia, ex quibus seorsim Clerici viuere potuissent, quia antea collegialiter, notant Açor *resolut. moral. lib.* 3. *cap.* 1. *quæst.* 1. *& libr.* 6. *quæst.* 1. *Læs. lib.* 2. *cap.* 4. *dub.* 6. Toled, *libr.* 5. *cap.* 76. Filuc. *dict. tractat. de benefic. à num.* 2.

89 ¶ Tambien porque a las Prebendas, Canongias, Raciones, y demas Dignidades de la Iglesia, les conuiene la difinicion del beneficio: *Quod est munus, vel gratia beneuola in aliquem collata, l.* 1. *ff. quib. caus.* explicat Selu. *de benefic. part.* 1. *quæst.* 1. Açor *lib.* 3. *cap.* 1. *q.* 1. Nicol. Garc. *de benefic.* 1. *p. cap.* 1. *n.* 1. *& seqq.* Filuc. *d. tract.* 41. *n.* 1. *& nostra l.* 1. *tit.* 16. *part.* 1. ibi: *Beneficio, tanto quiere dezir como bien hecho; estos son en la santa Iglesia de muchas maneras;* y lo mismo procede, aunque se diga: *Quod si ius perpetuum percipiendi fructus ex bonis Ecclesiasticis ob aliquod effectum speciale, cap. relatũ de Præb.* & ex Hostiens. Inn. Selu. & alijs Filuc. *vbi proxime à num.* 4.

90 ¶ Et pro coronide huius fundamenti, y para comprouacion y calificacion de lo que queda fundado, se pondera, lo que nos admiramos que no aya hecho ningun Doctor de los que quedan referidos, videlicet, el que la regula 8. de la Chancilleria no haze mencion de Prebenda, Canongia, ni Racion, sino es tan solamente de beneficios Eclesiasti-

siasticos, ibi: *Omnia beneficia Ecclesiastica cum Cura, & sine Cura*; y assi precisamente se ha de entender estan en estas palabras comprehendidas las dichas Prebendas.

91 ¶ De que resulta, que a quiẽ toca de derecho comun la prouision de las Canongias, Dignidades, y Raciones de las Iglesias Catedrales, es a los Obispos en sus Diocesis, y aunque cõ lo que queda fundado estuuiera aquesto bastantemente cõprouado, y quan sin fundamento se pretenda por el Cabildo auer de concurrir en ellas, porque no quede duda en la materia, son textos expressos para ello del derecho comun el Authẽtico, *vt determinatus sit numer. Cleric. collat. 1. in princip. col. 2.* vbi, antes que huuiesse Iglesias Catedrales la eleccion y nombramiento de los Clerigos, mayores y menores, era de los Obispos, y en lugar de los Clerigos mayores, se subrogarõ despues los Canonigos, & ideò vocantur Clerici primigradus, Innoc. *in cap. Sedes 15. num. 2. vers. Et possunt dici Clerici, de rescript.* Tholos. *syntagm. iur. lib. 15. cap. 23. n. 16.* & cum illis Loter. *de re benefic. lib. 3 q. 5. n. 6.*

92 ¶ Y assimismo de derecho Canonico, es texto singularissimo, y en terminos que no parece en lo q̃ auemos visto auerse citado por nadie, el *cap. post electionem 7. de concess. Præbend.* cuya especie es; que auiendo vacado el Arcedianato de Riquimunda, el Arçobispo Eboracense lo proueyò *sua propria liberalitate*, hizole al prouiso institucion y colacion del, y despachò titulo para que el Cabildo de la Iglesia le diesse la possession; el Cabildo lo contradixo, por dezir que tenia preuilegio, para que en caso que el Arçobispo no hiziesse la prouision en persona idonea, y que el titulo que despachasse no hablasse con el Dean y Cabildo, pudiessen ellos proueer, y dehecho lo hizieron, fundandose en que auian faltado las dichas calidades; por lo qual auiendose ocurrido a su Santidad, se decidio auer sido legitima, y cõforme a derecho la eleccion del Arçobispo, y puso perpetuo silenció al prouiso por el Cabildo.

93 ¶ No parece señor que se puede dar decision mas en terminos, porque quien proueyò solo fue, el Arçobispo, sin dependencia del Cabildo, ni de preuilegio, y el Cabildo no pretendio el q̃ auia de auer concurrido en la eleccion, sino solo se valio de preuilegio, en caso que el Arçobispo no tuuiesse hecho la eleccion con los dichos requisitos; y aunque tambien oponia no auer sido en persona, en quien

auian

auian de concurrir algunas calidades(que todo se ajusta a aqueste pleyto)se confirmò la eleccion del Arçobispo.

94 ¶ Et ex alijs quamplurimis iuribus sic tenent, & concludunt, en terminos, Compostell. *in cap. cum Ecclesia Vulterana, num.* 1. *&* 2. *de elect.* Bellam. *decis.* 69. *nu.* 2. Caput. *decis.* 214. *à num.* 5 *part.* 2. & idem probatur ex resolutione, *decision.* 86. *eiusdem part.* 1. que entrambas hablan en prouisiones de Prebendas, Marsob. *in d. praxi hab. cōcursus, d. prælud.* 23. *num.* 1. vbi loquitur de Dignitatibus, & Beneficijs, & in præstamera loquens Matutæ, *disquiss. legaliū, disquiss.* 2. *per totam.*

95 ¶ Et inde euenit, es, que muriendo el Pontifice, por cessar las reglas de la Chancilleria, que duran solamēte mientras viue, y no se bueluen a publicar, que ordinariamente suele ser el dia siguiente del sucessor, vt tenent precitati DD. & multis August. Barbos. *d. alleg.* 57. *num.* 60. *per totum,* & cæteri proximi citant; todas las prouisiones que sucedieren, vacāte la Sede Apostolica, tocan simpliciter a los Obispos, tanquam ad ius commune reddeuntes, Germin. *cons.* 96. *& in cap. si Apost. de Præbend. lib.* 6. Rebuf. *in praxi benefic. tit. de reseruat. num.* 36. Gonçal. *in reg.* 8. *Chanc. glos.* 5. *num.* 46. Garc. *de benefic.* 5. *part. cap.* 1. *à num.* 646. August. Barbos. *de potest. Episcop. alleg.* 57. *num.* 62. vers. *Vnde infertur,* & in vers. *Cum autem,* sequenti ibi: *Ideò Sede Apostolica vacante omnes menses, sunt ordinariorū, possuntque Episcopi tanquam ad ius commune reddeuntes prouidere de Beneficijs vacantibus in quolibet mēse, & de vniu. iur. Ecclesiast. lib.* 3. *cap.* 13. *num.* 95. ibi: *Beneficia etiam reseruata quouis modo vacantia, Sede Apost. vacante liberè cōfert Episcopus, quia tūc cessant regulæ reseruatoriæ, & omnes menses sunt Ordinarij, possuntque Episcopi tanquam ad ius commune reddeuntes prouidere de Beneficijs vacantib. in quolibet mense,* D. Perez de Lara *de anniuers. lib.* 2. *cap.* 10. *num.* 8. ibi: *Confert etiam Episcopus omnia beneficia sua Diœcesis quolibet mense vacent Sede Apost. & num.* 9. *potest Episcopus in mensib. Domini Papæ conferre Prebendas,* Zerol. *in prax. benefic. verb. beneficium in princip.* Flor. Diaz de Mendoça *in variar. quæst.* [illegible] *numer.* 51. ibi: *Nota etiam, quod Sede Pontificali vacante extinguitur dicta reseruatio, & alternatiua, & Episcopus poterit conferre ex potestate sibi data à iure communi,* Viuian. *de iure patron. lib.* 5. *cap.* 5. *num.* 16. vers. *Dubitatio vera,* vbi ijsdem nifet verbis, & loqui-

 tur

tur in vocatione Archidiaconatus, Caput. *decis. 86. part. 1.* vbi in Canonicatu decisum fuit, idem *in decis. 2 14.* vbi etiã in Archidiaconatu, & ambæ sunt pulcherrimæ, & Matutæ *d. disquis. 52. à num. 25.* vbi de Præstamera, & quamuis nũc nouissimè scripsit tantum Caput. & Seraphin. vidit.

96 ¶ Y assi el Cabildo no tiene, ni parece que se podra fundar, que pueda elegir, ni concurrir en las elecciones, viuente neque mortuo Pontifice, por la disposicion de derecho comun, sino es por preuilegio, o estatuto confirmado por su Santidad, o costumbre; y aquesto se prueua de las mismas disposiciones del derecho, de donde se quiere induzir lo contrario, que son el *capitul. cum Ecclesia Vulterana de elect. cap. 2. de concess. Præb. cap. postulastis, eodem titul. & cap. si Apostolica Sede vacante de Præbend. & Dignit. lib. 6. l. 9. tit. 14. part. 1. & l. 1. tit. 16. eadem part.*

97 ¶ Porque el *capitul. cum Ecclesia Vulterana* habla solo en tener el Cabildo costumbre, y prescripciõ legitimamente prouada, *vt in 1. part.* text. vbi: *Eum per testes longè melius sic probatum, quod Canonici supradicti, & in 2. part.* ibi. *Quod in Tuscia generalis consuetudo seruetur.*

98 ¶ El *capitul. 2. de concess. Præb.* dize lo mismo, porque no dize que le pertenece al Cabildo, sino si le perteneciere, ibi: *Quod si ad capitulum pertinuerit,* y si le perteneciera por derecho comun, no se vsara de las dichas palabras; y assi se aurà de entender de preuilegio, o costumbre.

99 ¶ El *capitulo postulastis 25. eodem titul.* prueua mucho menos el intento, por dos razones. La vna, porq̃ en donde se haze relacion, que le pertenecia al Cabildo juntamente con el Obispo, es, en la narracion, y proposicion q̃ se hizo al Summo Pontifice; y lo mismo dize, y pretende en este pleyto el Cabildo, no perteneciendole. La otra, porque no afirma que le pertenece de derecho, sino antes condicionalmente, ibi: *Vt cum pertineat,* que no son palabras dispositiuas, sino solo supositiuas por algun titulo, o costumbre, y aun esto no se puede, ni deue suponer, porque no solo por la suposicion de la parte, pero ni aun por la de la ley se prueua lo que se supone, *l. ex facta la primera, ff. de hæredib. instit. l. generaliter, §. si is qui tutorem, ff. de fideicomm. libert.* Surd. *decis. 195. n. 8.*

100 ¶ Y aunque con la satisfacion q̃ queda dada a los

a los textos, en que se pretende fundar el derecho del Cabildo, no se necessitaua de mayor comprouacion para que de ninguna suerte le assista el derecho comũ en el concurrir en las elecciones, ni que se hagan con su consentimiento, ô cõsilio, si no que solo le podrá tener por costumbre, ò preuilegio, August. Barbos. *de vniu. iur. Ecclesiast. lib. 3. cap. 13. nu. 25.* Tondut. *quæst. benefic. 2. part. cap. 3. §. 8. num. 23.* Y mejor que todos, como quien tuuo tan grande conocimiento del derecho Canonico, entendiendo y explicando los textos que ay por vna y otra parte, aunque no los que dexamos ponderados, doctissimè Anast. Germon. *in paratr. ad lib. 1. Decretal. in tit. de Præbend. & Dignit. columm. 2. ad med. in noua impressione*, ibi: *Est autem Præbenda viris idoneis, & qui possunt servire conferenda, cap. 35. & qui resident in loco, ac Curam eius per se valent exercere, cap. relatum supra titulo proximo CONFERTVR REGVLARITER A PRÆLATO IPSIVS ECCLESIÆ IN QVA COLLATIO FIERI DEBET, cap. ex frequentibus, & cap. ad decorem, infra, tit. 2. quemadmodum & Ecclesiarum collatio, quæ ad Prælatum iure Ordinario spectat, cap. cum nos supr. de offic. Ordinar. cap. si quis Episcopus, & cap. pervenit 1. quæst. 3. tametsi cõtrarium MORIBVS INTERDVM SIT RECEPTVM, cap. cũ Ecclesia Vulterana de electione in 6. cap. nulla, de cõcession. Præbend. SIVE IVRE SPECIALI, cap. cũ venisset, infra tit. 2. INTERDVM AD PRÆLATVM, ET CAPITVLVM, c. postulasti, infra d. tit. de cõces. Prabẽd. & infra tit. de his quæ fuerit à Prælato sine conces. capit.*

101 ¶ Y es de notar, que solo al Prelado dize que le toca regularmente el conferir las Prebendas y Dignidades, y que el Cabildo tan solamente podrâ concurrir *ex cõsuetudine, aut iure speciali*, y aquesto no siempre, sed INTERDVM, cuius dictionis natura est denotare exceptionem, & raritatem actus, & supponere regulam in contrarium, *l. interdum, in principio*, & ibi glos. *de condit. indebit. l. interdum*, & ibi Salicet. *ff. qui pot. in pign. habeant. l. interdum, ff. de minor. l. interdum ff. de vsufruct. acrescend. l. interdum, ff. de furt.* Tiraquell. *de retract. lignagier, §. 1. glos. 9. num. 224.* Menoch. *cons. 99. nu. 197.* & alij quam plurimi.

102 ¶ El capitulo *si Apostolica Sede vacante de Prabend. & Dignitat. lib. 6.* ni es ni puede ser aplicable en fauor del Cabildo, ni ay en el la palabra de *colatores ordinarios*,

narios, como se dixo a la vista, si no dize, que muerto el Pontifice, vacando algun Beneficio de las Iglesias parroquiales, se pueda libremente conferir *per eos ad quos pertinet*, que es sin duda al Obispo; por ser a quien se debuelven las vacantes, vt supra latè fundauimus. Y lo mismo se deuiera entender precisamente aunque dixera, *los colatores ordinarios*, porque quien lo son, son los Obispos, *cap. nouit de his quæ fuint à Prælatis*, Dom. Perez de Lara *lib. 2. de aniuers. cap. 10. num. 3.* ibi: *Ex eo enim dicitur Ordinarius collator, quia iure Ordinario confert omnia beneficia Ecclesiarum suæ Diœcesis*, Nicol. Garcia *de benefic. part. 5. cap. 1. num. 101. & 102.* Y explicando el dicho capitulo Apostolica Sede vacante, optimè Gonçalez *in regul. 8. Chancellar. §. 5. proœm. à nu. 25. sed melius n. 27. Vbi quod Episcopus confert beneficia vacãtia in Curia mortuo Pontifice tanquam colator Ordinarius.*

103 ¶ Sed notanter en el mismo caso de vacantes de Iglesias parroquiales en la Curia, que a quien se debuelva la prouision sea al Obispo, Tondot. *qq. & resolut. benefic. 2. part. cap. 3. §. 2. num. 43.* cuyas palabras no se pueden omitir por ser tan singulares, ibi: *Secundo cessant reservationes, etiam in corpore iuris clausæ, si agatur de Ecclesijs parrochialibus vacantibus in Curia Sede Pontificia vacante, nec non quoad illa, quæ vacauerunt ante obitum Papæ, si de illis per Papam ante obitum non fuerit ordinatum, & tali casu Episcopus potest illa liberè conferre, & prouidere Ecclesias parrochiales absque aliquo reservationis impedimento, text. est expressus in cap. si Apostolica 35. de Præbend. in 6.*

104 ¶ Et minus refragantur text. *in l. 9. tit. 14. part. 1. & in l. 1. tit. 16. eadem part.* Imò potius, aquestos textos prueuan con euidencia, que la prouision de todos los Beneficios y Prebendas es de los Obispos de derecho comun, y a los Cabildos por ellos no se les da ninguna facultad para poder elegir, ni intervenir en las elecciones, y son por donde mas claramente se prueua quan sin justificacion ni fundamento juridico se resolvio a hazerlas el Cabildo.

105 ¶ Lo vno, porque lo que dize la ley 9. es, que quando el Obispo *diere* algun Beneficio, se aconseje con su Cabildo, con que el dar es derecho suyo proprio, y a no serlo no se vsara por la ley de aquesto, verbo, *dar*, quia nemo potest dare alteri, quod ipse non habet, *l. traditio, ff. de adquirend. rer. dominio l. si filius, C. de donat. l. nemo plus, ff. de regul. iur. & cap. nemo plus, eod. tit.* Bellam. *cons. 10. num. 10.*

Roman.

Roman. *consil.159.in princip.* y dixerã que el dar era de entrambos.

106 ¶ Tum, porque quando para algun acto se requiere el consejo de otro, como no es preciso, ni obligatorio el seguirle, *cap.cum olim de arb.*& ibi DD. *l.cum pater, §. Mando, deleg.2.* Ant. August. *Collect.3. Decretal.libr.1.tit. 25.cap.4.* Dec. *ex cap. ex parte, num.3. de constit.* D. Couarr. *in cap. quamuis pactum, 2.part.§.2.numer.6. & 7. de pact.* Gutierr. *de tutellis, 1.part.cap.8.num.5.* no por ello se quita la libre disposicion, ni la eleccion lo dexa de ser, cũ pendeat ab eius arbitrio, vt est text. *singul. in cap.1. de Capellis Monach.* & per eum notant Anton. Butr. *num.5. in fine,* & Abb. *num.3.* & tunc collatio dicitur expectare ad solum Episcopum.

107 ¶ Tum, porq̃ es mas sin duda quando se mãda que pida el Consejo el que por derecho pudiera disponer sin el, vti, quando se pone a el Obispo, que en su Diocesis es Colator ordinario, vt notãter in hoc casu tenet in terminis, ex Felin. Abb. & Imm. Gonçal. *in regul.81. Chãcell. glos.4. num.17.* ibi: *Secunda limitatio est quando mãdatur aliquid fieri cum consilio alterius, habenti prius potestatem expediendi dictum actum liberè sine tali consilio, veluti si Papa mandet alicui Collatori ordinario, quod prouideret de prima vacatione cũ consilio (Sempronij absq; à positione decreti, quod aliter facta prouisio sit irrita, & nulla) nam tunc actus valet ipso iure licet sit factus inconsulto Sempronio.*

108 ¶ Et est ratio, porque la omission de aquello q̃ no es sustancial al acto, aunq̃ se omita, no le anula, Thom. de Thomasset. *reg.217.* y assi no dexarà de valer, en donde, aunque auiendose de obrar cõ cõsejo de otro no se hiziesse, quia non est de substantialibus, Bald. *in l.fin.§.necessitate, n.16.C.de bon.quæ liber. Archidiacon. in cap. Episcoporũ 18. dist.num.2.* Menoch. *de præsumpt.lib.2.præsumpt.34.num. 23. & sequentibus:* cõ que la *ley 9.* ni obsta, ni puede obstar, sino antes totalmente excluye la pretensiõ del Cabildo por derecho comun.

109 ¶ Nec etiam obstat prædicta, *l.1.titul.16. part.1.* porque de la misma suerte aquesta ley excluye notoriamente lo que el Cabildo pretende, y califica el derecho q̃ assiste a los Obispos *de iure communi*, pues por palabras expressas dize, no solo que las Canongias, y Raciones son Beneficios, sino que al Obispo le toca el prouerlos, ibi: *Ca en*

las Iglesias Catedrales, e Conuentuales han Canongias, o Raciones, estos Beneficios deuen los dar los Obispos: y aqui no requiere que sea con consentimiento del Cabildo.

110 ¶ Luego prosigue la ley diziẽdo, que en las Iglesias donde no ay Obispos, los Prelados mayores, assi Abades, Priores, o otros que ayan derecho de dar los tales Beneficios, sea con consentimiento de sus Cabildos, aqueste es caso muy diuerso, y enel solo se pone la calidad del consentimiento del Cabildo, con que no se puede, ni deue estender al Obispo, porque la calidad puesta a algunas personas, no se deue estender a otras, vt est text. expressus, *in l. hæc conditio 39. ff. de condit. & demonstr.* ibi: *Atque conditio ad certas personas accõmodata fuerit eam referre debemus ad eũ dumtaxat gradum quo hæ personæ sunt institutæ, l. filius à patre 28. §. si quis ex certa, ff. de lib. & posthu.* docent Alciat. *resp. 69. num. 16. & resp. 529. num. 9.* D. Molin. *de primog. lib. 3. cap. 5. n. 68. & in lib. 1. cap. 5. nu. 36.* Mier. *de maiorat. 2. p. q. 6. n. 102.* videndus Casan. *cons. 4. n. 42.*

111 ¶ Y es esto mas sin duda, respeto de que la dicha calidad y consentimiento solo le pone la ley en diferente clausula, como es, quando habla de los Abades, y Priores, y assi no se ha de referir a las antecedentes, en donde absolutamente, y sin calidad alguna se dà la elecciõ a los Obispos, quod probatur ex *l. quoties la 2.* vbi Bald. *C. de fideicom. & in l. 1. num. 3 C. de lib. præterit.* Mier. *de maiorat. 2. part. quæst. 4. illat. 8. n. 12.* & faciunt tradita à Panorm. *in cap. 2.* requirit, *num. 10. de appellat.*

112 ¶ Y aquesto es preciso que se entienda assi, porque de otra forma vinieran a estar cõtrarias aquesta *ley* con la *9. titul. 14. part. 1.* q̃ queda referida, con que aun quãdo por la misma ley no se reconociera, que habla en este caso, se deuiera entender en està forma, para escusar la contrariedad, y que no se entendiesse que el Legislador se auia de corregir en lo que tampoco antes dexaua dispuesto, ex text. *in l. nam ad ea, ff. de conditio. & demonstrat.* & ad vtrumque optimè Giminian. *cons. 72. colu. 2. in fine*, & benè considerat Aym. Crauet. *cons. 307. n. 3.*

113 ¶ O por lo menos quãdo todo lo dicho cessara, la dicha calidad de consentimiento se ha de entender de *consilio*, como en la *ley 9.* nam consensus aliquando accipitur pro consilio, Hostien. *in cap. cum olim, nu. 7.* Abb. *num. 5. de arbitr.* y ay muchos casos, in quibus, aũque se requiera

con-

consentimiento, se puede omitir el pedirlo, Abb. vbi proximè Butr. in ipso *cap. cum olim, num. 15.* mm. *num. 8.*

114 ¶ Demas, que ni aun en los Abades y Priores dize la ley que sea de derecho comun el pedirlo, ni que por el aquestos Prelados le tengan para dar por si las Prebendas, si no supone derecho particular, ibi: *Assi como son los Abades, ò Priores, ò otros omes de qualquiera manera que sea, que ayan derecho de los dar*, y si les tocara de derecho comun no dixera el texto, *que ayan derecho*, sino, *que le tienen*, con que miran a particular preuilegio; y aunque dize, *segun derecho comunal*, es, porque las Iglesias en que los Abades tienen por preuilegio el poder elegir y proueer las Prebendas, como su derecho no es tan calificado como el de los Obispos, lo deuen hazer con consentimiento del Cabildo, vt probatur ex eleganter text. in *cap. ea noscitur de his quæ fiunt à maiori parte Capituli*, en donde dize el Pontifice, que en cierta Prouincia, en donde algunos Prelados tenian derecho de presentar, porque solian ocasionarse algunos litigios, assi antes de admitirse los presentados por solos Abades, como despues, determinò el Põtifice q̃ fuesse cũ assensu suorũ Collegiorum. Y en quanto à las elecciones del Obispo no parece que ay texto de derecho comun que determine aquesto. De que resulta, que la palabra, *segun derecho comunal*, de la ley de Partida, se aurà de entender en solo las elecciones de los Abades, como se deue entender segun lo que queda fundado.

115. ¶ Pero todo cessa con que el Cabildo viene a tener reconocido, y aun confessado, que no tiene por si la assistencia de derecho comun; lo ha reconocido, pues en todo el pleyto no se ha valido de ello, ni lo ha alegado; lo tiene confessado con valerse del fundamento que llama de la Iglesia, y de los preuilegios que dize de Eugenio IV. y Alexandro VI. porque el preuilegio resiste a el derecho comun, quia priuilegium est quod priuatim alicui aduersus ius commune indulgetur, concessio, & exemptio aduersus ius commune, vt in *cap. priuilegia 3. dist. & in cap. Abbate sane, de verbor. significat. l. 2. tit. 18. part. 3.* Acacio *de priuileg. iur. lib. 1. cap. 1. num. 10.* ibi: *Priuilegia enim ius dicimus esse tale, quod aduersus generale ac commune ius exceptionem, & relaxationem, eoque priuationem legum certo in casu, seu suspensionem introducat, & in cap. 2. num. 12.* ibi: *Opponitur autem, vt in sequẽtibus planum fiet priuilegium ius commu-*

commune, vbi ex *l.14.ff.de leg.* quod priuilegium, contra rationem iuris receptum esse dicitur.

116 ¶ Y assi el que se vale de algun preuilegio cõfiessa resistirle, *l.1.C.de thes.lib.12.l.1.in fin.ff.de iur.immun. cap.quoniam 21. de priuileg.* como el que pretende la nobleza por preuilegio, in necessariam consequentiam se fatetur ignobilem genere, Otalor. *de nobilitat. 4.part. cap. 3. num.3.* ibi: *Quia ille qui prætendit se nobilem mediante priuilegio, in necessariam consequentiam videtur fateri se ignobilem genere, quia si de iure communi, quod est fortius haberet nobilitatem, & eius priuilegiã frustra precibus impetraretur ius speciale, quod est debilius,* Ioan. Garcia *de nobilitat. glos.1. §.1. in fin.*

117 ¶ Y de la misma suerte, quando alguno pretende estar eximido de la jurisdicion ordinaria por preuilegio, confiessa que le assiste al ordinario de derecho comun, benè Narbon. *in l.59.tit.4.lib.2. Recopilat. glos. 1. à num. 45. & seqq.*

118 ¶ Et quod magis est, que con solo exhibirlo se confiesse obstarle, y que le assiste al Prelado, taliter, que por ello se le aya de manutener en el, aunque aliàs no pareciesse auer exercido aquella jurisdicion, lo tiene determinado la Rota por la *decis.491.part.1.recent.* que refiere a la letra el señor Salgado *de retent. Bullar. 2.part. cap.16. desde num.24. hasta el 37.* y en ella se refieren en el nu. 25. otras decisiones de la Rota, & etiam illam refert Tamb. *de iur. Abbat. & Prælat.tit.1.disput.25.quæst.8.à num.12.*

119 ¶ Y lo que mas califica aquesto es, el preuilegio que se dize de Alexandro VI. Lo vno, porque auiendo sido como fue Obispo de la santa Iglesia de Cartagena, era preciso que supiesse a quien tocauan las prouisiones, per ea quæ dicit Cardin. Mantic. *decis.61. num. 7.* con que es sin duda, que el concederlo fue sabiendo que el Cabildo no tenia derecho de concurrir en las elecciones con el Obispo, y que no estaua en vso, ni se auia observado el preuilegio de Eugenio IV. Lo otro, porque lo que le mouiò a hazerlo, como consta de las mismas palabras del preuilegio, fue el afecto que tenia a la dicha Iglesia por auer sido en ella Obispo, ibi: *Carthaginensem Ecclesiam, tanquam filiam nostrã prædilectam tanto libentius illam specialis fauoris prærrogatiua prosequimur.* Y assi nadie se podrà persuadir a que siendo tan grande el afecto que le tenia, le hiziesse gracia de lo

mismo

mismo que le competia, y estaua en possession, porq̃ de otra suerte no viniera a obrar nada, *cum gratia, & priuilegium aliquid debeat operari, licet modicum sit; vt ex Bald. & alij* loquens in priuilegij Papæ, Rebuff. *in prax. benefic. tit. de Papa prouis. num. 16.*

120 ¶ Et magis in terminis loquēs in expeditione Bullarum, Azeued. *cons. 39. num. 26. ad medium*, ibi: *Et dictæ Bullæ non concederentur, neque peterentur, nisi ius commune esset in contrarium, quia frustra precibus impetratur, quod à iure communi conceditur.*

121 ¶ Sed, ni el fundamento q̃ llaman de la Iglesia, ni los dichos preuilegios puedē en nada perjudicar al Obispo, ni aprouechar al Cabildo.

122 ¶ Lo vno, porque no prueuan, ni releuan mientras no se presentan originalmente, *l. vnic. C. de mād. Princip. l. 3. C. de diuers. rescript.* ibi: *Sancimus, vt Authentica ipsa atque originalia rescripta, & nostra etiā manu subscripta non exempla eorum insinuetur, l. 44. titul. 8. part. 3.* ibi: *E mas deZimos, que el traslado de ningun preuilegio non deue ser creydo*, & post Bald. Dec. Masc. & alios Canc. *vari. lib. 3. cap. 3. de priuileg. n. 176.*

123 ¶ Tum, porque lo mismo procede en qualquiera escritura, y assi no se deue estar a la q̃ se dize del fundamento de la Iglesia, *l. fin. ff. de fide instrum.* ibi: *Si instrumētum authenticum non habemus, ad exemplaria nihil facere possumus, Auth. si quis in aliquo documento, C. de ædendo, l. 114. tit. 18. part. 3. l. 2. tit. 14. part. 6.* D. Couarr. *practic. cap. 19. num. 2. & cap. 21. per totum*, Gratian. *cap. 859. numer. 1.* multis Pareja *de instr. edit. titu. 1. resolut. 3. §. 3. à num. 3. & seqq.* y procede aunque estè autorizado con la fe de tres escriuanas, que digan auerlo sacado del original, Ias. *in d. Authent. si quis in aliquo documento. C. de ædend.* Butr. *in cap. 1. num. 16. de fide instrum.* D. Paz *de tenut. cap. 25. num. 13.* & est singularis el *cons. 129.* Franc. Becci. *n. 70.* y aunq̃ sea muy antiguo, Stephan. Gratian. *cap. 69. num. 4.* en donde en su comprouacion refiere media coluna de autoridades.

124 ¶ Y siendo la dicha escritura, no solo traslado, sino traslado de traslado, es mas sin duda, y se le ha de dar el mismo credito que al testigo, que dize de oydas de otras oydas, Bald. *in l. sancimus, C. de diuers. rescript.* Decian. *resp. 24. num. 38. volum. 1.* Scac. *de iud. lib. 2. cap. 11. ex num. 40.* Beltram. *in addit. ad Alex.* Ludouis. *decis. 432. num. 8.* Pa-

reja *vbi proxi nè, §. 4. à numer. 1. & sequentibus.*

125 ¶ Tùm, porque se sacò sin citacion de la parte del Obispo como era necessario, y que fuesse assi mismo, Iudicis authoritate, D. Couarr. *d. cap. 21. num. 3. & 4.* vers. *Ex his tertiò exigitur*, Gratian. *d. cap. 168. n. 12.* Pareja cùm quamplurimis, *d. §. 3. num. 120.* & hoc est adeò certum, que no bastarà lo vno sin lo otro, D. Salg. *de retent. Bullar. 2. p. cap. 26. num. 60.*

126 ¶ Y que por solo el defeto de sacarse sin citacion de la parte, auiendolo opugnado, que no se aya de estar a el, atestatur decisum in Rota, Caput. *decis. 99. per totã, part. 2.* vbi alios multos decis. refert.

127 ¶ Tùm, porque estan redarguydos, y no cõprouados, & sic minimè credendi, *l. 115. tit. 18. part. 3.* & ibi notat D. Gregor. Lop. Old. *cons. 227. num. 6.* Paris. *cons. 115. num. 4. lib. 4.* D. Roderic. Suar. *in l. post rem iudic. in declarat. leg. Regni, §. prouidẽtia, num.* 34. D. Couarr. *pract. cap. 19. num. 15.* y no obsta el que se diga auerse hallado en el Archiuo de la Iglesia, porque teniendo los dichos defetos, y no estãdo firmado de ninguna parte, no se le ha de dar credito, aunque el Archiuo fuesse publico, siquidem, los pudieron introduzir en el los interessados, Crauet. *de antiquitat. temp. 1. part. sect. 4. § limitatur, nume. 1.* ibi: *Cum posit esse, quod ibi per priuatum fuissent posita atque ita insuper constare debet de tempore impositionis, cum potuerint ibi esse dimissa tempore litis pendentis*, Ant. Gabr. *in suis comm. opinionib. tit. de probat. concl. 5. n. 14.*

128 ¶ Tùm, y en terminos de q̃ aũque el instrumento se saque del Archiuo, no siendo con citaciõ de la parte, no prueua si del resulta perjuyzio de tercero, Mohedan. *decis. 8. titul. de fide instrument.* Nicol. Genu. *de script. priu. libr. 5. in princip. ex num. 1.* Frag. *de reg. Reipub. lib. 5. disput. 3. § 11. nu. 308. ad med.* ibi: *Itẽ requiritur, quod scripturæ, quæ extrahũtur ab archiuo quãdo pertinẽt ad tertiũ, extrahãtur parte citata*, Rota Roman. *decis. 394. n. 3. nouissim.*

129 ¶ Tùm, porque la dicha escritura, o estatuto no puede ligar al Obispo, ni perjudicar a los sucessores q̃ no interuinieron en ella, *cap. innotuit 20. §. quando autem de electionib. glos. in cap. vlt.* verbo, *figura*, & verbo, *licet successor de haret. in 6. l. illi à quo, § intempestiuum, ff. ad Treb.* Lot. *de re benefic. lib. 1. quæst. 29. num. 26.* nec ab vno alteri lex imponi potest, à qua recedere nõ licet, ad ea quæ ipse notat *d. lib. 1. q. 38. n. 31.*

Y prin-

130 ¶ Y principalmente no estando confirmado por su Santidad per multa, quæ refert idem Lot. *à n. 8. & in 11.* vbi: *Quod debent confirmari causa cognita, & ex certa scientia Pontificis.*

131 ¶ Tùm, porque el que se llama fundamento, ni lo es, ni puede serlo, pues para que se tuuiera por tal, era necessario que se huuiesse hecho al tiempo de la fundaciõ de la Iglesia, argum. text. *in l. nam origo, ff. quod vi aut clam.* ibi: *Nam origo huius rei à solo proficiscitur*, & faciunt tradita à Lot. *de re benefic. lib. 1. quæst. 32.* ibi: *In ipso fundationis limine*; y en el mismo caso, nouissimè Theodoro Amidem *de offic. & iurisdic. datarij, lib. 1. cap. 29. q. 34. n. 14.* vers. *1.* ibi: *In limine fundationis*, & *nu. 15.* ibi: *Siue concordia in limine fundationis probata sit*, y el presentado no es mas que vna escritura de transacion, o concordia hecha por el Obispo, que era entonces, con algunos Canonigos.

132 ¶ Tùm, porque ni el fundamento, ni los dichos preuilegios no estan en obseruancia, como està alegado, sin que en contrario se aya verificado cosa alguna, en quãto a los meses reseruados, sino antes, por parte de la Dignidad, ay prouança con Sacerdotes, Curas, y deudos de los Prebendados, que concluyen de mas tiempo de quarenta años, no auer visto, ni oydo, que el Cabildo aya concurrido con el Obispo en semejantes elecciones; de que resulta, que aunque el dicho fundamẽto de la Iglesia, y preuilegios fuessen autenticos, y por ellos se le huuiera concedido al Cabildo todo lo que pretende por el, no vsô de ellos, quedarõ sin efeto, *l. 1. ff. de nund. l. 42. tit. 18. part. 3. l. 3. tit. 7. part. 5.* Tiber. Decian. *resp. 31. num. 7. & 8. lib. 1.* y para esto no es necessario el que se verifique obseruacion contraria, sino solo basta la no obseruancia; nam vt ait Card. Tusch. *pract. liter. O. conclus. 58. nu. 17.* *Instrumentum quod non fuit obseruatum ex inobseruantia subsequuta post, nõ probat*, Put. *decis. 494. num. 2.* Y assi el que tiene algun preuilegio ad minus, tiene necessidad de prouar, se incipisse eo vti, ad quod est *decisio 309.* de Iacob. de Put. *part. 3.* D. Greg. Lop. *in l. 27. & 39. tit. 18. part. 3.*

133 ¶ Tùm, porque con qualesquiera palabras que se concedan, y de qualquier calidad que sean, solamente se auran de entender en lo que estuuierẽ obseruados, *cap. si de terra, cap. accedentibus de priuileg. cap. cum accessissent,* & ibi DD. *de constit. l. 1. ff. de nundin.* Vazq. *lib. 2. quæst. freq.*

quæst.

quæst.2.num.5. Dom. Molin. *de primogen. lib.2.cap.7.num. 71.* Bobad. *in Politic. lib.5.cap.10.num.10.* Girond. *de priuil. n.263.* Manti. *decis.220.n.5.* vbi quod interpretationẽ recipiũt à obseruatione subsequuta: y el Cabildo nũca ha cõcurrido en meses reseruados, sino en los ordinarios, como cõsta de la prouança referida, y del testimonio dado por el Secretario del Cabildo, en q̃ certifica, q̃ desde el año de 600. no cõstaua q̃ el dicho Cabildo huuiera assistido a tales elecciones, ni menos dize, q̃ lo huuiesse fecho antecedentemente.

134 ¶ Tùm, porque a aquesto no obsta, ni en nada puede perjudicar el testimonio que se presentó por parte del Cabildo (muchos dias despues de auerse requerido cõ la prouision acordada, mãdados traer los autos, y para ello, y a todos juntos) por donde se pretende, que en dos prouisiones que se hizierõ en 25. de Abril, y 29. de Iulio, que son meses reseruados del año passado de 1579. concurrio con el Obispo en dos elecciones; porque a semejãtes actos no se deue atẽder, por no auer sobre ellos caydo los proueydos por el Prouisor, ex latê congestis à D. Salgad. *de Reg. protect. 1.p. cap.2. à n.118. & seqq.*

135 ¶ Tùm, porque demas de padecer el dicho testimonio los mismos defetos, y mayores que los antecedentes, y la sospecha de auerse presentado tan tarde, para q̃ nunca se dè credito, Crauet. *cons.28.nume.6.* Osascus *decis. Pedemont.117.num.9.* Ludou. Moros. *resp.17.num.27.* Farin. *de falsit. quæst.153.num.182.* & probatur ex sing. *text. in Authent. de æqualit. dot. §. aliud quoque,* ibi: *Quod enim ab initio factum est, hoc in toto sine suspitione est, quod autem postea machinatum est, hoc ipso inducit meditationẽ,* no cõsta que tuuiessen efeto, y assi fue vn acto frustrario, *l. quod sponse, C. de donat. antenupt.* Loter. *de re benefic. lib.1. quæst.28. num.199.* Y quando fuesse cierto auerse hecho, tanquã clandestinæ nullę, & iritę forẽt, ad text. *in cap. quia propter 42. de elect.* ibi Aug. Barbos. *n.34.* Menoch. *cõs.67.n.29. & 30.*

136 ¶ Tùm, porque hoc euidentius apparet, de que entonces por las reglas de la Chancilleria, que fueron muy anteriores, estauan reseruadas las dichas prouisiones, vt supra fundauimus, con que por solo aquesta causa huuieran sido nulas, aunq̃ el Cabildo tuuiera ignorãcia de la reserua, ex cõgestis à Loter. *de re benef. lib.2.q.26. à n.7. & seqq.*

137 ¶ Tùm, porque para lo contrario, no le podra en nada aprouechar el fundamẽto de la Iglesia, aunque

tenga

tenga qualesquiera palabras, por amplias que sean, porque en perjuyzio de su Santidad no puede el estatuto sobre la prouision de las Prebendas, de qualquiera Iglesia Catedral, entenderse de las reservadas por las reglas de la Chancilleria, Put. *decis.101.num.1.* & *2.lib.1.* Ant. August. *in epithome sup.regul.8. Chancellariæ,num.15.* Lot. *de re benefic.lib.2 quæst.38.num.11.*

138 ¶ Maximè siendo tan generales las palabras con que por la dicha regla se reservaron por su Santidad las dichas prouisiones, anulando qualquiera costumbre, posession inmemorial, ò preuilegios que qualquiera tuuiesse con qualesquiera clausulas derogatorias, ibi: *Ac consuetudines etiam immemoriales.* Et inferius: *Et etiam cum quibusvis derogatoriarum derogatorijs, & fortioribus efficationibus, & insolitis causilis, nec non irritantibus, quibusvis personis, & Collegijs.* Por las quales, y aun quando fuessen mucho menores, quedaron reuocados qualesquier preuilegios, aũque requiriessen especial derogacion, vt ex multis Stephan Gratian. *cap.568. num. 27.* & plures decisiones Rotæ referens Beltram. in addit. ad decis. Alexand. Ludouis. 158. *num. 7.* & melius Loter. *lib.2.quæst.38. num. 33.* præcipuê auiendose promulgado per viam legis generalis, vt cũ *decis.666. num.3. & 5.part.1. in recentioribus*, tenet ipse Loter. *lib.2. quæst.8.num.64.*

139 ¶ Tûm demum, porque los mismos preuilegios fueron condicionales, cum illa clausula, *dummodo reservatè non fuerint*, quia illa dictio, *dummodo*, est restrictiua, & limitatiua, Rota *diuersor.decis.1160.num. 2.part. 3. lib.3.* Alexand. Ludouis. *decis. 311.num.12.* Lot. *lib.1. quæst. 38.num.40.56. & 68. & lib.1.quæst.36.num.41.* ibi: *Quæ clausula dummodo reddit gratiæ conditionalem*, y la palabra, *fuerint*, por ser de futuro imperfecto, importa, no solo, el si entonces estuuiessen reservadas las prouisiones de las Raciones, si no si adelante se reservassen.

140 ¶ Y en lo indiuidual de aqueste pleyto, y quãdo los dichos preuilegios no tengan ningun defecto (y sin perjuyzio de la verdad) se huuiessen de entender para todos los meses (que no es posible) por la reserva de las reglas de la Chancilleria; y el Cabildo huuiera estado en possession de todo quanto pretende, tan solamente se pudiera y deuiera entender viuente Pontifice; pero no en el tiẽpo de estar vaca la Sede Apostolica, porque como en lo regular y

de derecho comun todos los meses eran de el Ordinario, y los Pontifices reservaron para si los ocho, por la regla de la Chancilleria, que tan solamente obran por su vida, *vt supra fundabimus*, con la muerte del Pontifice cessan las dichas reglas, y reservas, y se debuelvē las prouisiones al Obispo, con que es precisso que asimismo cesse qualquier indulto, ò preuilegio que se aya dado para semejantes prouisiones en sus meses, porque el que le tuuiere no podrá pretender mas derecho que el de el Pontifice tenia, para lo qual es en terminos indiuiduales, y el lugar mas selecto y principal que para el punto se ha hallado la *decis. 214. per totam, part. 2.* de Paul. Emil. Veral. Episcopus Caput. en donde sucediò el mismo caso sobre la prouision de vna Prebenda y Canonicato que vacò en el Estado de Astorga, a cuyo Marques su Santidad auia dado preuilegio para que en el hiziesse todas las prouisiones de los meses reservados, y aunque pretendiò hazerlo del dicho Canonicato y Prebenda en la vacante de la Sede Apostolica, se determinò en fauor del Ordinario por las razones consideradas, y no se refieren sus palabras, porque serà precisso el auerse de ver toda esta decision a la letra.

141 ¶ Y en los mismos terminos, y de otro indulto y preuilegio concedido a vn Grande de estos Reynos, es la *disquificion 2. per totā*, de don Fernādo Matute de Azeuedo, Cōsultor del Reyno de Sicilia, *in disquisitionibus legalib.* en dōde despues de auer fundado lo susodicho por toda ella ita cōcludit: *Neque credendum est, Pontifices Ecclesias liberas fecisse patronatus, neque aliud sensisse, quā præsentationē in mensibus suis, & cum eadem qualitate ac iure, quo Pontificibus competebat, id autem erat per regulas Chancellaria, vt diximus supra, & cum ista ac reservationes morte Summi Pontificis defecerint ex superioribus, defecit vtique, & ius Excellentissimi Domini procedens ex iure Papæ, igitur cum præstimonium, de quo agitur, vacauerit Sede Apostilica vacante præsentatio Excellentissi Domini, de eo facta in dictum Doctorem nullius fuit momenti tanquam sine iure, & vltra terminos suæ concessionis.*

142 ¶ Y es mas singular, y en terminos mas apretados, y que declara mas la causa, porque cessan semejantes indultos y gracias en el tiempo que està vaca la Sede Apostolica, la *decis. 86.* del mismo Obispo Caput. per totam, *part. 1.* por la qual parece, que su Santidad hizo gracia de vna

Prebenda

Prebenda en los meses ordinarios de vn Obispo. Vacó en el mes de Enero, que es mes del Pontifice, y el que tenia la cõcessiõ pretendiò que se le auia de dar, y la Rota decidiò, que no: porque aunque con la muerte del Pontifice sean todos los meses del Ordinario, no se deuiò juzgar que su Santidad entendiesse de los que tenia reservados, aunque despues viniessen a ser del Ordinario, *neque habuisset respectum ad vacationem Sedis*; si no al tiempo que la concediò, ibi n.52. *Et tempus datæ inspicitur*, Felin. *in cap. cum te, num. 18. de rescript.* Et inferius *n. 4. Quia vt dici tempore datæ, cum Papa esset viuus nõ est verosimile, quod intellexerit de mense Ianuarij, qui per regulas erat reservatus, nec fuit eius intentionis, vt haberet respectum ad vacationem Sedis, & ita decisum fuit in causa Aretini Canonicatus, & Prebendæ coram Dom. Guidonobo 21. Nouembris 1552. vt in eius libro fol. 422.*

143 ¶ De lo dicho procede, que de ninguna suerte le podrá ser de perjuyzio a la Dignidad del Obispo el testimonio que queda referido de las dos elecciones de 25. de Abril, y 29. de Iulio del año passado de 1579. en que el Cabildo pretende auer concurrido. Lo vno, por todas las razones que quedan consideradas de auer sido clandestinas, y no constar que tuuiessen efeto. Y lo otro, porque entonces no estaua vaca la Sede Apostolica, porque estaua en el Pontificado Gregorio XIII. cuya creacion fue en las Kalendas de Iunio del año passado de 1572. y muriò el de 1585. vt testantur Iacob. Castellan. *in comp. const. Summ. Pontif. fol. 136. in tergo*, & illum non referens Fab. Cherubinus in *compendio a las Bulas de Laercio Cherubino su padre, fol. 136.* & nouissime, sin citar a ninguno de los dos, Simon Starouolocio *in epithom. Concil. & vita Pontif. fol. 276. in tergo*, y quien le sucediò fue Sixto V. que fue creado el año de 1585. vt præcitati DD. tenent, y assi las dichas dos elecciones vinieron a ser en meses reservados, que no se pudieron hazer, ni por el fundamento de la Iglesia, ni los preuilegios, vt latè diximus; ni el Cabildo pretende que en tales meses pueda tener derecho. Con que parece que queda bastantissimamente fundado, que ni le assiste el derecho comun, ni en virtud del dicho fundamento que llaman de la Iglesia, y preuilegios, pudo concurrir en las dos elecciones de las medias Raciones que vacaron en la vacante de la Sede Apostolica.

Y mu-

144 ¶ Y mucho menos lo podrâ pretender por possessiõ y costumbre inmemorial, porque nada dello le assiste, ni ha presentado acto alguno en que aya concurrido en la vacante Apostolica, si no antes la parte de la Dignidad ha verificado lo contrario. Y cierto que lo que mas desacredita la pretension del Cabildo es, el auer fecho semejante alegacion, pues si tuuiera la dicha possession no huuiera dudado tanto el si le pertenecia, ô no el concurrir con el Obispo, como parece por los Cabildos que quedan referidos desde el *num.13.* ni huuiera hecho el de primero de Mayo para que se confiriesse si seria bien intentar aquesta pretension, ò suspenderla, ni despues se huuiera altercado tanto sobre ello, ni para lo que tenian se valiera del informe de el Doctoral que auia tan pocos meses que estaua en aquella Iglesia; ni menos el Doctoral en su informe se valiô de tal possession, si no antes, estando tan apassionado, y siendo tan interessado en que el Cabildo eligiesse à su sobrino, como lo hizo, reconociendo la buena fee, informò, no solo de los derechos que podia tener el Cabildo, *si no de quien los podia tener para la prouision, vt in num.15. supr.*

145 ¶ Ni se podrâ responder, que el Cabildo ignoraua sus derechos, si no que reconocia no tener ninguno a las dichas prouisiones, porque si se valiesse de semejante ignorancia, es por donde mas queda excluydo de su pretension: porque es incompatible el dezir que le toca por derecho comun, y el ignorarlo, nam ignorantia iuris non præsumitur, neque excusat, ex vulgatis, & datur quoties quis ignorat illud, quod ius commune disponit, Bald. *in l.2.C.quãdo precibus non est necesse*, Menoch. *cons.191.nu.63.& 64. lib.2.* Farinac. *in fragment.part.2.lit.I.num.257.* & multo minus in Doctore & iurisperito, *l. 2. §. servus autem sulpitius, ff. origine iur.* Seraphin. *de priuileg. iuram. priuileg.4. n.24. & 25.* Farinac. *vbi proximè n.259.* Ni tãpoco se presume ignorãcia de los estatutos, Bart. *in l.quod nerva, n.19. ff.depositi, & in l.omnes populi, num.77. ff.de iustit. & iur.* Sebast. Medic. *de casu fortuito, 1. part. quæst. 3.num. 42.* vers. *Item statuti ignorantia non excusat*, ex eo quia dicitur ignorãtia facti, Alexand. *cons.165.n.11.lib.6.* quẽ & alios refert Farinac. *vbi proximè num. 260.* Y mucho menos de los preuilegios, aliàs, el que lo hiziere no se podrâ valer dellos, Felin. *in cap.nouit ille, num.8. de iudic.* & cum multis Gerg. Acac *de priuileg. lib.2.cap.6. à num.16. & seqq.*

Pues

146 ¶ Pues de la possession propria, ora sea natural, ora ciuil, nadie podra tener ignorãcia, nam possessio naturalis consistit in facto, & ciuilis in animo, & sine eo nõ potest conseruare, *l. possideri, §. in amittenda, ff. de adquirend. possess.* Bald. *cons. 267. in princ. lib. 3.* Cuman. *cons. 49. per totum:* y assi precisamente se ha de entender no auer tenido nunca el Cabildo possession, pues si la tuuiera, no pudiera ignorar su hecho proprio, cuius ignorantia est intolerabilis, *l. quamquam ff. ad Vellcian. l. fin. ff. pro suo, l. non est ferendus, ff. de transact.* Gail. *obseruat. 48. numer. 19.* y mas en cosa de tan grande importancia, que entonces, aunque el hecho proprio sea muy antiguo, no se presume, Mascard. *conclus. 735. numer. 2.* Tusch. *liter. I. conclus. 15. numer. 5. & conclus. 22. num. 16.*

147 ¶ Viendose por el Cabildo, que ni por el fundamento de la Iglesia, preuilegios, ni possessiones puede cõsistir su pretension para las prouisiones en la vacãte de la Sede Apostolica, se pretendio fundar por sus Abogados en la vista deste pleyto, que por tener simultanea eleccion con el Obispo, deue ser comun la eleccion, aun en los meses, q̃ no se puedan estender sus preuilegios, ex text. *in l. si commune, ff. quemadmod. seruitut. amittant,* ibi: *Si communẽ fundum ego, & pupillus haberemus licet vterque non vteretur, tamẽ propter pupillum ego viam retineo,* y se truxerõ algunos exẽplos, como quando vn Clerigo, y vn lego cometen vn delito, que por la Comunion se han de remitir ambos al Eclesiastico; y como quando de dos compañeros tiene el vno preuilegio, deue el otro gozar de el, vt in fratre Clerico, qui in bonis communibus, cæteris fratribus immunitatẽ præstat, ex cõgestis ad vtrumque per Hieron. Portel. *de consortibus, cap. 35. n. 13. & 14.*

148 ¶ Pero aquesta oposicion es de menor fundamento, y està excluyda cõ lo que dexamos fundado; porque solamente pudiera tener lugar, en caso que al Cabildo le assistiera el derecho comun, pero no, faltandole, como le falta su assistẽcia, por lo qual nũca se ha valido, mas q̃ de los preuilegios, y costũbre; y assi no puede tener lugar la simultanea, como en los mismos terminos, cõ algunos delos fundamentos, que quedan considerados, nouissimè Theodoro Amidem *in tractat. de officio, & iurisdict. datarij, lib. 1. cap. 29. quæst. 34. à princip. vsque ad num. 5. & sequentibus.* Y funda, que procede, aunque el Obispo huuiesse admitido al-

gunas vezes el capitulo a las elecciones, porq̃ no puede perjudicar a sus sucessores, y ser necessaria prescripcion legitima.

149 ¶ Y para excluyr la simultanea, y que los Cabildos por derecho comun no la tienen, ni derecho de concurrir a la eleccion, sino es por preuilegio, o costumbre, haze desde el *num.2.* vers. *Et hoc*, vna consideracion, que ella sola bastàra para assegurar la justicia del Obispo, videlicet, q̃ si este derecho le tuuieran los Cabildos, ex iure communi, todas las Iglesias Catedrales lo tuuieran, y que las reseruas se hizieran, no solo a los Obispos, sino tambien a los Cabildos, y satisfaze con grande erudicion al lugar de Loter. *de re benefic. lib. 2. cap. 21.* en que quiso fundar lo contrario, aũque reconocio, que no ay texto de derecho comun, que fauorezca a los Cabildos, sino tan solamente vna interpretacion dotrinal de la glossa *in cap. cum Ecclesia Vulterana*, a que asi mismo responde, *in num. 1.* ibi.

150 ¶ *Capitula verò, & inferiores Collatores non habent ius conferendi nisi ex indulto siue consuetudine, vt latè dicitur in supra allegatis Ferrarien. & Cremon. Canonicatum, & num. 2. d.* vers. ibi: *Et hoc conuincitur ex sola ratione, quod si simultanea competeret Capitulo de iure, hoc verificaretur in omnibus Capitulis, quia in iure Canonicum, quemadmodum non legitur huiusmodi facultas alicui Capituli ablata, ita pariter non legitur, quod iure omnibus fuerit concessa. Et in numer. 4.* ibi: *Sed quoad authoritatem glossæ quemadmodum dici possit competentiã hanc esse de iure; verum hoc subterfugium omninò friuolum est, nã tãtum abest, quod glossa statuat ius, quod imò aliquando dicitur inepta, & fatua, Bald. in l. Respublica, C. quib: ex caus. maiores in integ. restituant.*

151 ¶ Vnde, de ninguna suerte puede tener lugar la Comunion, ni puede ser aplicable el text. *in d. l. si fundum communem*, porque se confiessa por el Cabildo, que el Obispo no tiene mas que vn voto en las elecciones, siendo asi, que si en la Iglesia de Murcia huuiera la dicha simultanea, era preciso que importara tanto como el de todos los Capitulares, ex text. *in leg. Titio, & hæredibus, ff. de vsufruct. leg. mulieri cum liberis, ff. de hæredibus institut.* Mohedan. *decision. 1. de priuileg.* Gonçalez *in regul. 8. Chancell. glos. 48. numer. 51.* Garc. *de benefic. 5. part. cap. 4. numer. 27. & 28.* Ioann. Coch. *in d. reg. Chancell. glos. 16. in fin.*

fin. August. Barbos. *in vot. decis. lib. 3. voto 95. & de Canonicis, cap.* 14. *numer. 8. & cap.* 42. *num.* 25. Cardol. *in praxi,* verbo, *Capitulum, nume.* 14. con que se excluye la dicha simultanea.

152 ¶ Y a la instācia que se haze, de que aunque las reseruas no proceden con los Cardenales, siendo Obispo en Iglesias donde ay simultanea, sus Cabildos gozā del mismo derecho, es menos aplicable, porque aqui falta el fundamento principal en que se puede fundar, pues no ay la dicha simultanea, pero aun auiēdola, es de diferente sentir el mismo Loterio *d. lib. 2. cap. 21. à num. 115. & seqq.* Y en el *num.* 126. trae la Bula de Vrbano VIII. que vino a quitar esta controuersia, idem Theodor. Amidem *de offic. datar. lib. 1. cap. 29. dict. q.* 34. donde trae la controuersia del Cardenal Borja, Arçobispo de Seuilla cō el Cabildo de ella, y las protestas q̄ hizo, *à n. 5.* vers. *Verū, & seqq. vsque ad finē, & in totū,* prędicta cessant ex eo, que si la dicha sociedad fuera en la forma que requiere considerar, tambien el Cabildo pudiera pretēder concurrir en los meses de la alternatiua, que se concede a los Obispos, propter residentiam Marsob. *in prax exigend. concurs. pręlud. 23. num. 19.* y es cierto, que no tiene en ellos Comunion, ni participacion alguna, Theodor. Amind. *vbi proximè, d. q. 34. num. 6.* vers. *Qui denique Papa,* & melius Flores de Men. *lib. 1. variar. quęst. 4. §. 3. num. 50.* ibi: *Cęteri Collatores etiamsi ordinarij sint nō habent amplius quam quatuor menses ad conferendum, quia non reseruantur in alternatiua.*

153 ¶ Y aunque las elecciones sean en si indiuiduas, siendo diferentes los derechos, no se puede dar la dicha comunidad; lo qual sucede en este caso, pues el Obispo entra con la assistencia de derecho comun, y el Cabildo con el particular de preuilegios, optimè Port. *de consortib. d. cap. 33. à num. 16. & seqq. vsque ad finem,* vbi multis fundamentis, & quam plurimis DD. hanc defendit sentētiam. Y en el *num.* 22. y 23. responde, no ser cierto, que el seglar que delinque con el Clerigo, goze del mismo preuilegio, ni el hermano seglar de el de su hermano Clerigo, idem Dom. Couarr. *pract. cap. 34. nume. 1. &* 2. Caualcan. *in tract. de vsufruct. numer.* 164. Messia *in pregm. taxę pan. conclus. 5. numer. 74. ad finem, & numer.* 77. Moron *in tractat. de pace, quęst. 38. num.* 1.

154 ¶ Et sic quamuis electiones sint indiuiduæ,

res-

respeto del hecho, el vso, y del tiempo en que se ofreciere hazeilas, & ad quod vnicuique ius competat, seran diuiduas, como sucede en el vsufruto, y otros derechos semejãtes, ex *l.* 1. *§. si vsusfructus, ff. ad leg. falcid. l. vsusfructus* 5. *ff. de vsufruct.* Petr. Ricard. *in Rubr. Inst. de vsufr. n.* 148. D. Castil. *de vsufr. p. 3. n. 22.*

155 ¶ Y no es nueuo en el derecho, que lo indiuiduo de su naturaleza se pueda separar en partes intelectuales, que es caso mas apretado, paraque pueda tener diuision, ex text. *in l. si seruus communis* 5. *ff. de stipul. seru. l. Mauius* 68. *§. duobus, de lega.* 2. *l. cum Stichus* 29. *de solut.* Valasc. *de part. cap.* 27. *nu.* 6. D. D. Melch. de Valen. *in tract. de diuid. & indiuid. cap.* 3. *n.* 7. *&* 8.

156 ¶ Ni tampoco lo serà, que el Obispo en vnas elecciones pueda concurrir con el Cabildo, por razõ de sus preuilegios, y que en otras en el tiempo a que no se estienden, ni pueden estender, las haga por si solo, ex text. *in l. tutorem*, vers. *Discreta, ff. de his, quibus vt indig.* ibi: *Discreta sunt iura quamuis plura in eadem persona conuenirent, aliud tutoris, & aliud legatarij, Auth. vt Iudices, coll.* 2. *§. illud, vt l.* 3. *ff. de ritu nupt. l.* 3. *ff. de eo quod certo loco,* ibi: *Licet videatur vna eademq; potestas vbique est*, Brito *in resp. pro Comite de Salinas, in princ. n.* 10. Vleda *de incompatibili,* 1. *part, cap.* 12. *num.* 55. Couarr. *lib.* 3. *var. cap.* 3. *num.* 6. ni que con diuersos titulos y respetos, goze de diferentes derechos, *l. milles pro parte, ff. de legat.* 2. *cap. postulasti*, vbi Immol. *num.* 5. *&* 10. *de concess. Præb. cap. à collat. de appellat. in* 6. pues a donde ay diferentes razones, debent considerari diuersi effectus, *l. si quis fundum* 33. *§. fin. ff. de fund. instrum.*

157 ¶ Bien se siente el auerse dilatado tanto este punto, y ha sido preciso, porq̃ el Doctoral insiste tanto en q̃ por solo la notoria justicia q̃ dize le asiste al Cabildo, se deuiera determinar en su fauor, aunque el Obispo, y su Prouisor no hiziessen fuerça; vease pues a quien le asiste la Justicia notoria, y quien tiene por si los fundamentos juridicos, mayor numero de autoridades, y mas fuertes razones, y si las dotrinas, que en esto pudiere auer considerado, son antes en fauor de la Dignidad, que del Cabildo.

PVNTO

PVNTO SEGVNDO.

158 TRES Oposiciones se hazen a los procedimientos del Obispo, y su Prouisor. La primera, el auer sido condicional la eleccion. La segunda, que no puede ser Iuez, por ser causa propria, y de criado suyo, y de prouision suya. Y la tercera, no auer podido proceder con censuras. A que se satisfarà con toda breuedad, por no tener ninguna de ellas justificacion.

Satisfazese a lo que se dize de auer sido la eleccion condicional.

159 LA primera, se funda en el *cap. 2. de electione in 6. ibi; Vota conditionalia, alternatiua, vel incerta penitus reprobamus;* y en lo q̃ junta Garc. *de benefic. 8. part. cap. 2. à num. 2.* y se añade, que por ser acto legitimo la eleccion, no puede ser condicional, ex vulgar. text. *in l. actus legitimi, ff. de reg. iur. cap. actus 50. eod. titu. in 6. cum concordantib.*

160 ¶ Sed hęc oppositio facillimè excluditur, porq̃ la eleccio q̃ se llama cõdicional, es, quãdo se elige a vno, y si aquel no quisiere acetar a otro; o quando se vota por el que tuuiere mayor parte de votos; o por el que Dean, o otro de los Prebendados votare, que entonces por la duda, y incertidumbre, y no ser determinada la eleccion a persona cierta, no tiene subsistencia, vt notat glos. *in d. cap. 2. de election.* verbo, *conditionalia,* & ibi; *Omnes Canonistę.*

161 ¶ Pero aquesto no procede en la eleccion q̃ hizo el Obispo, porque el auer elegido en caso de estar vaca la Sede Apostolica, y de no auer nueua creacion de Pontifice, por ser condicion, *quę de iure inest,* no haze el acto condicional. *l. si quando ff. de condit. & demonstrat. l. 3. ff. de leg. 1. glos. in d. cap. 2. de election. in 6.* verbo *incerta,* ibi: *Nisi sit talis conditio, quę insit de sui natura, puta confero tibi talem Ecclesiam, vel Prębendam; si vacat, vel si capax est, talia enim non faciunt actum conditionalem,* & ex alijs iuribus sic tenent Rot. *decis. 66. de Pręb. alias 162. in antiquit.* Mohe.

decis.30.de Præbend. Açor *Inst.moral.2.part.lib.6.cap.26.quæst.3.* D.Couarr.*lib.3.var.cap.16.num.2.* Nicol.Garc.*in d.cap.2.à n.4.& seqq.* Viuian.*de iur.patronat.2.p.cap.8.n.20.& melius num.26.*

162 ¶ Y es aquesto tan cierto, que aunque el Obispo no tuuiera las noticias que tuuo de la muerte de su Sãtidad, ni huuiera precedido la informacion, que de ella se hizo, valiera la eleccion, quia in beneficialib. opinio cedit veritati, Felin.*in cap.si vero, in fin.de sentent.excommunicat.& in cap.suscitatus n.12. de rescript.* Rot. *decis.435.num.1.part.1.diuers.*

163 ¶ Y en los proprios terminos de eleccion hecha por el Obispo en la vacante de la Sede Apostolica, y en meses reseruados, optimê Stephan.Gratian. *disceptat. tom.1.cap.18.num.52.* ibi: *Valere collationem factam per Episcopum de beneficio, cuius vacatio contingit Sede Apost. vacante, quod erat reseruatum, si non vacaret Sedes, quamuis de morte Papæ notitiam non habuerit;* Toudot. *quæst. benefic. part.2.cap.3.§.3.numer.fin.* ibi: *Et adde, quod si Episcopus Sede Apost. vacante beneficia reseruata contulerit adeò valida est electio, vt nõ sit locus regulæ de verisimili notitia,* & inferiùs concludit, quamuis collator Sũmi Põtificis ignoraret mortẽ, & ante eos optimè Gõçal. *in regul.8. Chãcellariæ, in proœm.§.5.à num.107.& seqq.& in glos.65.numer.21.* ibi: *In qua concludo, quod tenet collatis facta ab Episcopo, cuius vacatio contingit Sede Apostol. vacante, quod esset reseruatum, si non vacaret, quamuis de morte Papæ nondum notitiam habuerit, neque verosimiliter habere poterat,* que es caso mas apretado.

164 ¶ Et minus obstant text. *in l.actus legitimi, de regul.iur.& cap.actus, eodem titul.* porque se entienden, quando el dia, o la condicion es contra la naturaleza, y sustancia de el acto, aliàs secus; quia tunc, quidquid potest fieri purè, potest etiam fieri sub tali conditione, ex text. *in l.2.ff.de in diem adit.§. emptio Instit.de emption.& vendit.* tenent Cagnol. *in d.l.actus de reg.iur.* Garganet. *de condit.& demonstr.p.2.cap.1.q.102.n.1.& 2.* & benè Tondot. *quæst.benefic.1.p.cap.49.n.6.& 7.& per totũ capitulum;* y assi no siendo contra la naturaleza del acto la condiciõ, con que por el Obispo se hizieron las dichas elecciones, nullatenus potest obstare prædicta oppositio.

Satis-

283

Satisfazese alo que se opone, de q̃ el Obispo, ni su Prouisor no puedē ser Iuezes.

165 AQuesta oposicion parece que no puede tener fundamento juridico, porque el Obispo, y su Prouisor son Iuezes ordinarios entoda su Dioceſi, para el conocimiento de todas las causas Eclesiasticas, que en ella se ofrecieren, de qualquier calidad que sean, vt expreſſè decisum ſtat, *in cap. 20. sect. 24. de reformation.* ibi: *Causæ omnes ad forum Ecclesiasticum quomodolibet pertinentes, in prima instantia coram ordinario locorum cognoscentur, cap. cum Episcopus 7. cap. conquarente, cap. cum dilectus de offic. ordinar. cap. cum Episcopus, eodem titu. lib. 6.* & ibi gloſſa, *cap. cum venerabilis de except.* gloſ. *in cap. præfectis, §. solicitudo,* verbo, *iurgia, in fine, 25. distinct.* & præter ordinarios ita cum multis copiosè tenent Narbon. *in l. 59. titul. 4. lib. 2. Recopilat. gloſ. 1. à princip. & à num. 49. & sequentib.* ybi ſeparatim, de Episcopo, & de eius Vicario loquitur Augnſt. Barb. *de potesta. Episcop. tit. 1. cap. 1. à num. 11. cum seqq.* D. Salgad. *de supplicat.* ad Sanctiſſ. in multis locis, præcipuè, *2. part. cap. 1. §. 1. & cap. 12.* meliùs, *in cap. 16. & in cap. 20.* Gargan. *de iure publico, lib. 3. cap. 9. à num. 24. & seqq.* optimè nouiſsimè D. Diego Ant. Franc. de Vrruitigoiti, *Reg. Consil. Regn. Aragoniæ, in Pastorale Regularum, part. 2. quæst. 1. num. 13. & seqq. quæst. 2. nu. 2. 12. & 21. q. 3. ferè per totam,* & meliùs *in q. 4.*

166 ¶ Ideòque iuriſdictio ordinarij dicitur prouenire à lege, nouiſsimè And. Mēdo *de iure Academ. select. lib. 1. à numer. 501.* & eſt naturalis, ac fauorabilis Monet. *de conseruat. cap. 7. n. 243.* Vantius *de nullita. ex defect. iurisd. num. 24.* D. Salgad. *de retent. Bull. d. 2. part. cap. 12. nu. 52.* & quod per Regium Senatū debet defendi etiam cōtra eos, qui prætendunt habere exemptionem, dict. D. Dieg. Anto. Franc. vbi proximè, *d. 2. part. quæst. 22.* vbi D. Salgad. & D. Solorzan. refert.

167 ¶ En lo que se funda el Cabildo para denegarle al Obispo, y su Prouisor la juriſdiciō, es en la regla vulgar, de que ninguno puede ser Iuez en su causa, ex text. *in l. qui iurisdictioni 10. ff. de iurisdict. omnium Iud. l. vnic. C. ne quis in cauſ. propr. cap. ad Audiētiā,* ybi gloſ. *& ordinarij*

rij de appellat. alios refert D.Salgad. *de retent. Bull. 2. part. cap. 16. num. 4.*

168 ¶ Pero se niega, que aquesta oposicion se ajuste a los terminos de este pleyto, ni que toque a causa, y interes proprio y particular del Obispo inmediatamente, sino a su Dignidad y jurisdicion ordinaria, que en este caso es Iuez competente, *ex cap. si quis Episcopo, cap. si quis ergo 2. quæst. 7.* Bald. *cons. 102. num. 1.* Capit. *decis. 137. num. 1. & sequentib.* Zerol. *in prax. Episcopal.* verb. *Episcopus, part. 2.* August. Barbos. *de potestat. Episcop. tit. 1. cap. 1. num. 12.* Ceuall. *commun. tom. 3. cap. 822. nu. 103.* &cum multis, & diuersas declarationes Cardinal. adducens, D.Salgad. *de retent. Bullar. 2. part. cap. 5. §. 1. à num. 13. & sequentib. & in cap. 16. à num. 7. 8. 9. & sequentib.* vbi alios multos Carras. *ad aliquas leg. Recopil. cap. 9. à n. 225. & seqq.*

169 ¶ Y assi para que se pueda declinar la jurisdicion del Obispo, o su Vicario, es necessario que el negocio les tocasse priuatiua, y inmediatamente, y sobre interes particular suyo, *gl. vlt. in cap. si quis ergo, & cap. cui prædio 12. quæst. 2.* Felin. *in cap. cum venissent 7. de iudic.* & ibi August. Barbos. *in collect. nu. 6.* & cum multis sit distinguit Dom. Salgad. *de retent. Bullar. 7. part. d. cap. 5. § 1. nume. 15.* & optimè *in d. cap. 16. num. 10.* en donde haze diferencia entre quãdo se trata del exercicio de la jurisdiciõ, o su propriedad, ibi: *Quare affirmandum erit illam doctrinã, & Doctorũ assertionem superius pro contraria parte adductam, vt quando agitur non de executio iurisdictionis, sed de totali iure, & fundamento, eius non cognoscat Ordinarius Iudex: procedere dicendum erit in illo Iudice, cui non ratione, & contẽplatione Dignitatis Ecclesiasticæ iurisdictio in propriet ate cõpetit; sed in eo cui vti Dño territorij, & vti propria sua pertinet iurisdictio in proprietate, quo casu verissima est illorum DD. propositio, secus in Episcopo cui iurisdictio cõpetit ratione Dignitatis Episcopalis, nõ tamẽ iure propriæ personæ.*

170 ¶ Et nouissimè D.Diego Anton. Frances, *in Pastorale Regular. part. 2. quæst. 4. à numer. 7.* ibi: *Contrariam tamen sententiam plures tuentur ex eo, quia cũ Episcopi de iure habeant fundatam intentionem, quoad exertitium suæ iurisdictionis in tota Diœcesi, vt sæpè in quæstion. antecedenti, non potest considerari aliquod inmediatum interesse pro vt requiritur ab hoc, vt repelli debeat à tali cognitione enim vero, quando interesse non est immediatum, sed*

in con-

in consequentiam non potest considerari suspicio, quæ repellat iudicem, licet si interesse sit considerabile quamuis in consequentia non debeat dimitti. Y prosigue comprouandolo cō grandes fundamentos juridicos.

171 ¶ Lo mismo funda y defiende Cabedo *decis. Lusitan. 41. num. 3. part. 1.* ibi: *Quod ideò verum est, vt locum habeat etiam si in tali pronuntiatione iudices aliquod interesse pratendant.* Auend. *de exequend. mandat. 1. part. cap. 18. num. 2.* vers. *Cæteri autem iudices.* Et vers. *Neque videtur, cum seq.* Morl. *in empor. iur. in permissis ad titulũ, de iurisdict. omn. iud. num. 202.* donde haze la misma distincion que el señor Salgado en el lugar citado, ex glos. *in l. de iure,* verbo, *Prouincia, ff. ad municipal.* notanter Carras. *ad aliquas leges Recopilat. cap. 9. num. 226.* vbi ait: *Que ni aun aqueste interes serà causa bastante para la recusaciõ, y que pecarà mortalmente el que la hiziere, ò por este medio pretendiere quitarle la causa, ò que conozca de ella con adiuncto.* Y en el *numer. 228.* dize, que lo mismo procede etiã in Vicario Episcopi, ibi quod etiam extendit in Canonico officiali, seu Vicario generali Episcopi, quem vulgo Prouisor, appellamus.

172 ¶ Y de aqueste principio, que parece innegable, prouiene, que aunque los Obispos son tan interessados en los diezmos de su Iglesia, en que ordinariamente tienen la tercera, ò quarta parte, sin embargo puede ser Iuez en los pleytos que sobre ello se ofrecieron, *cap. commissum 4. cap. quoniam 13. cap. ex parte 21. cap. tua nobis 26. de decim.* Ricc. *decis. 144. per totam, part. 1.* vbi rationibus & authoritatibus hoc fundat Dom. Salgad. *de retent. Bullar. 2. part. cap. 5. §. 1. à num. 13. & seqq.* Carras. *dict. cap. 9. num. 227.* ibi: *Extende etiam si agatur de causa decimarũ, in qua Prælatus Episcopus quartam partem habet, vel maiorem ex electione Ecclesiæ.*

173 ¶ Reconociendose que la causa referida no es ni puede ser legitima para q̃ el Obispo no pueda ser Iuez en ella, se alega, que por serlo del Licenciado don Iuan Bautista Collado su criado, y comensal de su casa, estuuiera excluydo, ex text. *in l. qui iurisdictioni 10. & in l. lex Cornelia 5. in princip. ff. de iniurijs*, porque aquestos textos no son aplicables al caso presente, porque solamente proceden quando la causa es criminal, vt explicat glos. *in dict. qui iurisdictioni,* verbo, *libertis,* Alberic *num. 1.* Paul. de Castr. *nu.*

3.Socin.*num.6*.Duaren.*lib.1.disputat.cap.51.*& est glos.in *cap.infame 2. §.filius*, verbo, *iudicem*, *3.quæst.7*.quam sequitur Archidiacon.& Gimin. *ibi num. 17*. idem Archidiacan. *in cap.consanguinei,num.2.3.quæst.5*. singulariter Carleual *de iurisdiction.lib.1.tit.1.disputat.2.a num.792*. Y es la razon, porque la injuria que se haze a el hijo, deudo, ó criado es visto hazerse al dueño, y asi no podrá conocer de ella, lo qual no procede en las causas ciuiles, vt benè considerat & fundat cum multis ipse Carleual vbi proximè.

174 ¶ Si bien no es desvalida la opinion de que los Obispos pueden conocer aun de las causas criminales de sus criados, aunque sean seculares, *l. 2. §. verùmetiam, C. de Episcopis & Clericis*, & ibi glos.verbo, *Clericorum 12.quæst.2*. Bald.*in l. 1. num. 3. C.de Episcopis & Clericis*, Capicius *decis.12.num.1*. Viuius *decis.116*.Giurba *cons.88. ex num. 1*. Gratian. *decis.233.ex num.1.& discept.cap.341.ex num.5*. Frinac. *in praxi criminal. quæst. 8. à num. 46*. Bobadilla *lib.2.cap.17. num.97*. Heuia Bol. *in sua curia, 3.part. §.1. num.15. in fin*. Zauall. *in tractat.de cognition.per viam violentiæ, quæst.58. ex num.1*. Narbon. *in l.20.tit.1.lib.4.Recopilat.glos.1.num.26.& 27. & glos.22. num.4. Etsi aliqui dicant, quod in hoc non sit vsu receptum*, Scaccia *de iudicijs, lib.1.cap.11.num.22*. Thesaur. *lib.3.quæstion.forens. quæst. 78*. Gambacurt. *de immunitat. Ecclesiar. lib.7.cap. 11.num.29*,

175 ¶ Y aunque algunos han dicho, que aquesta podrá ser causa de sospecha, por la qual se le podrá recusar, aquesto no le quita la jurisdicion, si no antes supone que la tiene, y asi el texto *in dict. l. qui iurisdictioni*, no dize que no podrá ser Iuez, sed non debere iudicare credit, quod notat Paul. de Castr. *ibi num.2*. Cuiac. *in l. in priuatis, num. 27.ff.de iudict*. Carleu. *dict. disputat.7. dict.num.792. ad medium, vsque ad finem*, vbi Bobad. Mastr.& alios.

176 ¶ Lo qual no se ha hecho, ni aun se podra hazer, por auerse ya consentido en la jurisdiciõ del Obispo, alegandose en forma por el Cabildo todas las excepciones, que miran a lo principal, pidiẽdo ser manutenido en su possession, y presentando todos los titulos y instrumẽtos, por donde pretende concurrir en las elecciones, a que se ha satisfecho y contestado: de que resulta, que aunque oy recusara al Obispo, fuera de ningun momento su recusacion, porque la deuio proponer en el principio, a diferẽcia de la que

se

ſe haze de los Iuezes ſeculares,que en qualquiera tiempo,y parte del pleyto,pueden ſer recuſados,*l.1.* & *2.tit.* 16. *libr. 4. Recopil.*mas a los Ecleſiaſticos de iure Canonico,la recuſacion ha de ſer in initio,& ſi aliter fiat,nec tenet,nec debet admitti,*cap.inter Monaſterium de re iudicat. cap.cum ſpeciali de appellat.*& ibi gloſ.verbo,*proteſtati*,D.Grego.Lop. *in l.22.tit.4.part.3.gloſ.3.*verb. *aunque el pleyto*,Marquez *in tract.de comiſsion.*2.*part.cap.5.num.38.* & *39.*Gail. *obſeruat.*38.*nume.*11.cum alijs Rota *in deciſ.2.ſacri Palatij, num.*1.& 2.*tom.*2.Zeuall.*de las fuerças,quæſt.14. nu.*25. & cum mille quamuis ex his nullum refert D.Salgad.*de retent.Bullar.2.part.d.cap.5.§.1.nume.*25.ibi:*Et attendere debes, quia collitigans Epiſcopi ante omnia proponere debet recuſationem in cuius cauſa inſiſtat àprincipio,nam poſtquã coram eo agere,* & *tractare patiatur dictã cauſam vlterius non poterit recuſare Epiſcopum,in cuius iuriſdictionem iam conſenſit.*

177 ¶ Pero el Obiſpo ha procedido tan ajuſtadamente,que porque no quedaſſe imaginaciõ de ſoſpecha, remitio la cauſa a ſu Prouiſor; aunque es Capitular, y parte del Cabildo,pudiendo no hazerlo,por ſer Iuez,y no eſtar recuſado.Carraſ.*d.cap.9.*ibi:*Si vult ordinarius recuſatus.*

178 ¶ Dixoſe contra eſto a la viſta del pleyto, q̃ tampoco el Prouiſor puede ſer Iuez,por ſer ſu deudo el Licenciado D.Iuan Bautiſta Collado,ex *dict.text.qui iuriſdictioni de Iudic.* Y aunque queda reſpondido a eſte texto, y que ſolamente ſe entiende en cauſa criminal, la de parẽteſco no priua de la juriſdicion,ſino ſolamẽte puede obrar por ſoſpecha para recuſar al Iuez,Duar.*in titu.de iuriſdict.cap. 6.*verſ.*Quinto videndum,* & *in titul. de Iudic.ſub Rubr. de ijs qui Iudices dari poſſ.column.*2.Carleu.*lib.*1.*diſput.7. d.num.*272.Carraſ.*ad aliquas leg. Recopil.cap.9. à nu.74.* reſpõdiẽdo a la dicha *ley,qui iuriſdictioni*,la explica y dize, q̃ ſolo prohibe,que el Iuez lo pueda ſer en los pleytos de ſu padre, o hijos,y concluye, que en los demas no procede, aunque el litigante ſea ſu hermano, ſino que ſolo ſe le podra recuſar,ibi: *Non verò ad alios conſanguineos, in quarũ cauſis etiam ſi ſint proprij fratris Iudex non inhibetur à iure,nec iudicet,ſed opus recuſatione,* & *ſic eſt tenendum.*

179. ¶ Demas,que ni el Prouiſor ha ſido recuſado,ſino ſolo ſe ha hecho vna alegacion general, diziendo, q̃ don Iuan Bautiſta es ſu deudo, ſin dezir el grado como era

neceſ-

necessario aueslo expressado y prouado, ex text. expresso, *in d.l.9.tit.4.part.3.*ibi: *Otrosi, ordenamos, que el que recusare alguno de los dichos Iuezes, por causa de parentesco, o afinidad, sea obligado a declarar el grado de tal parentesco, o afinidad, o el medio, o causa por donde viene, y que no haziendo la dicha declaracion, no sea admitida la tal recusacion,* Carrasc. vbi proximè, *& nu.76.* donde dize, que serà error contra el derecho comun, que la causa de recusaciō por parentesco, se estienda a mas grados de los que expressa la ley, sino es quando juntamente sea su criado.

180 ¶ Con que faltando la recusacion, como aqui no la ay, cessa totalmente el fundamento para la fuerça, vt in casu recusationis Iudicis Ecclesiastici notanter aduertit & docet D.Salgad. *de retent. Bullar. 2. part. cap. 5. §. 1. num. 26* ibi: *Quare vt locum habeant, quæ diximus hactenus de recusatione Ordinarij tollenti illi primam instantiā, vt neque habet locum dispositio Sancti Concilij Trid. in d. cap. 24. Vtque cessare faciat protectionem Regis, necessario debet in Senatu legitimè constare de recusatione facta, & proposita locam ipso Ordinario.*

181 ¶ Tambien, se hizo grande ponderacion a la vista, de que se deuieran auer nombrado arbitros, que conociessen de las causas de la recusacion: esto fuera muy bueno, si se huuiera hecho alguna, y assi se estraña que se hiziesse semejante proposicion: vltra, de que por estilo comun de todos los Tribunales Eclesiasticos, y de la Rota, no està ya en vso el que se nombren arbitros, quia hoc recessit ab aula; y solo se acostumbra el dar acompañados, cō quiē se determine el pleyto, vt post plures firmant D.Couarru. *pract. cap 26. n. 1.* Marquez *de commiss. 2. part. cap. 5. numer. 16.* ibi: *Sed quia talis arbitrorum electio, hodie non est in vsu recepta, & recessit ab aula, & in 2. part. eiusdem cap. num. 38.* Iacob. Sbrot. *in tract. de Vicario Episcop. 3. part. cap. 14. n. 3. & 15.* ibi: *Tertio principaliter declaratur, vt non procedat. de stilo signaturæ*, Ioseph. Aldrete *in tractat. de regul. exempt. 3. part. cap. 4. num. 23.* ibi: *Quare arbitri ab aula recesserunt*, & ab hoc stilo non est recedendum, sed vbique pro lege servandus, *cap. literis, de constitut. cap. quam graui, de crimin. fals.* Caballin. *milleloquio 828.* optimê Ioseph. Ludouis. *decis. Lucense 26. per totam, & decis. Perusin. 96. num. 6.*

182 ¶ Oponese assimismo, que no han podido el

Obispo

486

Obispo y su Prouisor ser Iuezes, por ser aqueste pleyto sobre prouision de Preuenda que hizo el mismo Obispo, porque con ello espirò su jurisdicion, y se bolviò el conocimiẽto al superior; para lo qual se hizo grande esfuerço en la disposicion del text. *in cap. à collatione beneficij de appellat. lib. 6*. que no parece apicable al caso presente por hablar en diferentes terminos, que es de eleccion hecha por el Obispo y Cabildo, y en el solo se trata ante quien se aurà de seguir la apelacion de el agrauio que se hizo en semejante elecciõ, y dize, que si el Obispo intervino como Canonigo, se podrà apelar ante el; y asi como Prelado al superior.

183 ¶ Aqueste no es el caso de nuestro pleyto, ni oy se trata si el Obispo podrà conocer, ò no por apelaciõ, si no lo q̃ se controuierte es, si auiendo elegido, y mandado al Cabildo q̃ diesse la possesion a su Prouiso, y esto contradicholo, pretendiendo ser nula esta eleccion, y no fecha en persona en quien concurran las calidades necessarias in lectura, & cantu, y que asi auerse de tener solo por legitima la que hizo el Cabildo, a que se replicô no poder subsistir, porque el Cabildo no pudo hazerla, ni aun intervenir en ella por ser de las reservadas, cuya eleccion se bolviô al Obispo por la muerte del Pontifice.

184 ¶ Y asi lo que se aurà de ver es, si en este caso le tocarà el conocimiento, y no parece que no se puede negar el que sea del Obispo, porque aun estando en los terminos de el mismo capitulo, si à collatione, y que el Obispo intervenga como Prelado en la eleccion, que es, quando se le quiere quitar el conocimiento, distinguen los DD. dos casos. El primero, si despues de hecha se interpuso apelacion legitima, y en este dizen que se debuelve al superior, porque con su eleccion quedô consumida la jurisdicion. Y el segundo, quando no se apelò, si no se formò litigio despues de la eleccion, oponiendose de nulidad del ob defectum eligentis, aut electi, ò por otra causa, que es nuestro caso, y en el ante quien se ha de tratar es el Iuez ordinario, ex text. *in cap. venerabilẽ, & cap. nihil de elect.* & quod notant DD. *in cap. cum nostris de cõses. Preb.* Nicol. Garc. *de benefic. part. 5. c. 4 nu. 214. & 217.* Dom. Salgad. *de Reg. prot. part. 2. cap. 13. à num. 229. & 236.*

185 ¶ Singulariter ex *cons. compostell.* Nic. Garc. & aliis Dom. Salgad. *de retent. Bullar. 2. part. cap. 23. nn. 15.* ibi: *Tamen quando comparet contraditor super suis iuribus*

& exceptionibus sequitur præcise iudicium cõtradictorium, quod apud ipsum capitulum, cui iurisdictio deficit tractari nequit, atque ideò præcise recurrendum est ad Prælatum, qui vt talis assistit in capitularibus actibus, cuique dumtaxat iurisdictio, & cognitio pertinet in prima instantia iuxta tenore Tridentini in cap. causæ omnes, ibi: *Quomodolibet pertinentes.* Y desde el *num.* 16. propone vn caso que sucediô sobre la eleccion de vna Canongia Magistral de Toledo, y como auiendo litigio entre los opositores, el Cabildo, y el Tribunal de apelaciones de la dicha ciudad, lleuandose la causa al Nuncio de su Santidad, la debolviò a el dicho Tribunal para que conociesse en primera instancia. Y en el *nu.* 21. resuelve lo mismo con palabras dignas de verse, que no se refieren por no dilatar mas este papel.

186 ¶ Y en caso mas apretado es el *consejo* 13. de Azeued. por el qual parece que el Obispo de Palencia proueyô vn Beneficio que auia bacado en el mes de su alternatiua: acudiose por diferente persona al Pontifice, haziendo relacion, que la prouision auia sido en mes reservado: hizole gracia del, y en este medio tiempo muriô el prouiso por el Obispo tambien en mes de alternatiua, y lo bolviô a proueer en vn criado suyo; presentaronse las letras de su Santidad, y procediose a despojar al criado del Obispo, que lo estaua posseyendo, y aunque la eleccion auia sido suya, y en su criado, y sobre cumplimiento de letras Apostolicas defiẽde con grandes fundamentos, Azeuedo en el dicho *cons.* 13. *num.* 12. desde el vers. *Prætereà*, y los numeros siguientes, q̃ el conocimiento de aquella prouision le tocaua al Obispo. No se puede dar lugar mas ajustado, ni en terminos masfuertes, pues aunque la competencia era con executor de letras de su Santidad, y que se proponia auer el Obispo perdido la alternatiua por auer hecho otra prouision en meses reserva dos, vt in ipso *cons. apparet in princip.* vers. *Proposito*, sin embargo fundò doctamente tocarle el conocimiento, y no deuerse executar las letras Aqostolicas.

187 ¶ Sed vtcumque sit, y quando aquesto fuera dudoso, y aun quando fuera cierto (que se niega por lo que queda fundado) no se le podrâ quitar al Obispo y su Prouisor el conocimiento de las causas que se proponen para denegarle la jurisdicion, ni el declarar si son, ô no Iuezes, nam ad quemlibet Iudicem pertinet cognoscere, & determinare an sua sit iurisdictio, in *l.* 2. vbi DD. *ff. si quis in ius vocat* *non*

non erit, l. si quis ex aliena, ff. de iudic. l. in præscriptione, C. si contra ius Canonistæ in cap. super literis de rescript. vbi Panorm. *à num. 10.* & Butr. *à num. 37.* Scac. *de iudic. lib. 1. cap. 101. num. 29. cum seqq.* Barb. *in d. l. si quis ex aliena, nu. 23.* Coch. *in tract. de iurisd. in exemp. 2. part. quæst. 12. num. 1.* Tamb. *de iure Abb. tit. 1. disput. 15. quæst. 10. à nu. 1.* Carleu. *de iurisdict. lib. 1. tit. 2. disput. 5. num. 10.* Dom. Valenç. *consi. 52. à num. 23.* vbi quod pręcipuê in Iudice ordinario, Gām. *decis. 340. num. 3.* ibi: *Cum de exceptione nullitatis propter incompetentiam Iudicis tractatur, tunc coram illo, quæ incompetentem pars allegat exceptio ista tractari oportet,* Caued. *decis. 41. num. 1. part. 1.* ibi: *Is casus sæpe in Senatu ocurrit, & destinguendo casus, sic semper decisum fuit: si Iudices Ordinarij sint, tunc ipse met cognoscit, an sua sit iurisdictio, & pronuntiant super exceptionibus dilatorijs sui in competētiæ,* Fragos. *de regim. Reipubl. 1. part. lib. 4. disc. 10. §. 2. n. 150.* vers. *Quæstionis est.* Dom. Salgad. *de Reg. proct. 4. part. cap. 6 à num. 27. & 2. part. cap. 10. à nu. 80. & de retent. Bull. 2. p. cap. 16. num. 2.* & nouissimê paucis ex his relatis Dom. Diego Ant. Frances *Pastorale regul. 2. part. q. 4. à nu. 10. 12. & seqq.*

188 ¶ El agrauio y fuerça estuuiera en si el Obispo y su Prouisor no huuieran admitido las excepciones cōtra la incompetencia de jurisdicion, vt præcitati DD. dicunt pręcipuè, Dom. Salgad. pero auiendolas admitido llanamēte, y sobre ellas recibido el pleyto a prueua para determinar sobre la jurisdicion, como lo deuiò hazer precisamente, por auer de ser lo susodicho con conocimiento de causa, vt etiā dicūt dicti DD. no se alcança en que pueda estar la fuerça, ni en q̄ el Obispo y su Prouisor ayā hecho agrauio al Cabildo, pues fue a quiē le estuuo mas bien el auto de prueua, y quien necessitaua de el para comprouar las dichas excepciones de incompetencia, el fundamento de la Iglesia, y priuilegios q̄ estan redarguidos, la possession en que tanto insiste.

189 ¶ Luego no puede auer sobre que cayga el grauamen, y mas quando por ser tan poco justificada la dilatoria pudiera muy bien auer procedido ad vlteriora en lo principal, sin que en ello hiziera fuerça, *ex cap. 4. sect. 7. c. 7. sect. 13. cap. 10. sect. 24. Concil. Trid.* Macerat. *var. libr. 1. resolut. 50. n. 31.* copiose D. Salgad. *de Reg. proct. 2. p. cap. 10. à num. 80. & seqq.*

190 ¶ Pues pretender que puede auer auto,

que el Obispo y su Prouisor hazen fuerça en conocer y proceder, siendo la causa mere Eclesiastica, no es possible, porque fuera determinar sobre la jurisdicion que toca solo al Eclesiastico, como reprehendiendo a Zeuallos lo funda el señor Salgado *de Regia protectione, 1. part. cap. 2. à num. 217.* ibi: *Quis nunquam vidit, aut audiuit tam reprobum stilum, nōne hactenus nos fuimus professi chateruam Doctorum sequuti, vt Senatores non se intromettunt in declaratione iustitiæ principalis, iustitiæ, aut iniustitiæ sententiæ, aut appellationis, sed dumtaxat circa qualitatem, & naturam appellationis, quantum sufficiat ad detegendam vim in denegata delatione, & sententiæ executione.* Y auiendo convencido a Zauallos con grandes razones *in num. 221. ad med.* sic concludit,

191 ¶ Ibi: *Hactenus de tam nefando decreto, si enim ex proposito aliquis dolo, & malitia tumidus voluisset formare aliquod decretum repugnens ex diametro, iustificatio huius Regius recursus certè aliter non possit concipere.* Et in *num. 222.* ibi: *Quid enim ex eo decreto reseruatur superiori Ecclesiastico terminaturo articulū, cum totus principalis ibi per tale decretum est omnino determinatum*, & idem *de retentione Bullar. 1. part. cap. 16. à num. 63. & sequent.* Y es de advertir, que el caso en que habla el señor Salgado aun podia tener alguna salida para semejante auto, porque es quando dos Iuezes Eclesiasticos se quieren excluyr el vno al otro, que era fuerça que a el vno le tocasse el conocimiē-to, y que el otro no pudiera proceder.

192 ¶ Pues en no otorgar es mas sin duda, porque las apelaciones que hasta aora se han interpuesto han sido condicionales, pidiendo al Obispo y su Prouisor que se inhiban, alegando en lo principal, y apelando de lo contrario, quia huiusmodi appellatio est nullius momenti, & non deuoluit causam ad superiorem, nec causat attentarum, vt ex Put. Gras. Mart. Scaccia, Lancelot. & alij, Dom. Salgad. *de Regia protectione, 2. part. cap. 2. à num. 13. & seqq. & in nu. 17.* vers. *Quare*, ibi: *Quare cum hæc conditionalis appellatio sit contrarium feceris, vel à grauamine nondum illato, sit nulla, pariter nullos iuris effectus operatur, tunc quia causam non deuoluit ad superiorem.*

193 ¶ Y es esto tan sin duda, que aunque aya auto y determinacion contraria, es necessario que se buelva a apelar, y que no se admita la apelacion, y se proceda adelan-

te

te à la execucion delo determinado, para que pudiesse auer fuerça en no otorgar, dict. Dom. Salgad. vbi proximè *à nu. 125.* ibi: *Sed nihilominus contrariam opinionem, imò quod conditione & grauamine superveniente non reuiuiscat, nec convalescat, appellatio praecedens, imò quod alia sit necessaria à dicto grauamine post modum interponenda, vt veriorem amplector quoniam omnes Doctores superius ad principium citati ex rationibus, quas in fundamentis sursum aduximus, vnanimiter fatentur appellationem conditionalem, & à grauamine non illato, sed inferendo esse nullam, non deuoluere, nec causare attentatum, tanquam nullam. ergo postmodum non potest convalescere, quia quod à principio non valet tractu temporis, non firmatur.*

194 ¶ Et idem expresse decisum est *in l. 36. tit. 5. lib. 2. Recopilat.* ibi: *Y si por el dicho processo pareciere la dicha apelacion no ser justa, y legitimamente interpuesta, remitan luego el tal processo a el Iuez Eclesiastico con condenacion de costas si le pareciere, para que el tal proceda, y haga justicia,* no es possible que para lo que se vá fundando pueda auer disposicion mas expressa que esta ley, porque segun sus palabras no basta el que aya apelacion, si no que ha de ser justa, y legitimamente interpuesta.

195 ¶ Ni menos se podrà dezir, que por auer procedido el Prouisor ad vlteriora, y proueydo el auto de prueua despues de auerse puesto la declinatoria, haze fuerça: porque aquesto procediera si passara adelante a determinar en lo principal, pero no quando el auto de prueua solo cayò sobre las declinatorias, para que el Cabildo las verificasse, que fue lo mas que pudo desear, en tanto grado, que si no lo huuiera proueydo, se pudiera mas bien ajustar la fuerça, ex notat à Dom. Salgad. *de Reg. protect. part. 2. cap. 1. num. 135. & 138.* Con que se manifiesta claramente, que no ay ni puede auer fundamẽto en que se justifique la fuerça q̃ se pretende.

Satisfacese a lo que se opone de auerse procedido por censuras.

196 NO es disputable, ni para poner en contienda, que el Obispo pudiesse y tuuiesse jurisdicion para mandarle, y amonestarle al Dean y Cabildo, y sus Prebendados le diessen la possession a sus prouisos

pena de excomunion, porque fuera negarle la jurisdicion que tiene de derecho Diuino y Canonico para poder promulgar censuras, *cap. nemo contemnat 11. quæst. 3.* ibi: *Nemo contemnat vincula Ecclesiastica, non enim homo est qui ligat, sed Christus, qui nobis hanc potestatẽ dedit*, & ex plurimis authoritatibus Sacræ paginis, & Consiliorum Dom. Couarr. *in cap. alma mater, de sentent. excommunicat. in initio prioris partis, num. 8.*

197 ¶ Y assi las pueden promulgar contra todos sus subditos, y personas Eclesiasticas, *cap. Romana, in fin. de sentent. excommun. in 6. cap. si duobus de appellat.* Hostiens. *in summa, tit. de sentent. excommunicat. §. quis possit excommunicare*, vers. *Nedum autem, num. 5.* Vgolin. *de censur. tab. 1. cap. 2. §. 18. num. 3. & 4.* Zair. *de cens. lib. 1. cap. 5. nu. 29. & 30.* & alijs quam plurimis Narbon. *in l. 20. tit. 1. lib. 4. Recopilat. glos. 22. num. 57.*

198 ¶ Y contra los Canonigos; porque tambien estan sujetos a la jurisdicion del Obispo, *cap. irrefragabili 13. de offic. iudic. ordin.* ibi: *Per censuram Ecclesiasticam corrigere non postponat.* Gratian. *discept. cap. 100. num. 64.* ibi: *Quia de iure communi Episcopus habet iurisdictionem in Capitulum, & Canonicos, cap. cum personæ 11. quæst. 1.* Tondot. *resolution. beneficial, part. 1. cap. 62. nu. 1. Vbi quod Episcopi ex dispositione iuris communis habeat iurisdictionẽ in Canonicos, & alios Ecclesiasticos, & sæpius sic est iudicatum per Rotam, vt in decis. 525. part. 3. recent.*

199 ¶ Y a no poderlas promulgar, y a sus subditos obligar con esta pena, a que le obedezcan, y cumplan sus mandatos, quedara sin jurisdicion, ex notat ab Innocent. *in cap. transmissæ, de electione*, Viuius *decis. 93. nu. 2.* Sarau. *in iurisdiction. in adiunct. quæst. 15. nu. 14. & 15. Vbi, quod excommunicatio prouenit ex mero Imperio*, siquidem los Prelados no tienen otras armas para defender su jurisdicion, y que sus mandatos se obedezcan, *cap. absit 11. quæst. 3. cap. viij. in fin. 25. quæst. 2.* Diuu. Ciprian. martyr *lib. 1. epist. 11.* ibi: *Sub spirituali gladio superbiæ contumaces necãtur, dum de Ecclesia eijciuntur*, bene Leonard. Duard. *in Bullam Cœnæ Dom. lib. 1. cap. 5. quæst. 6. a num. 1. & seqq.* Y en el *nu. 5.* sic eleganter ait, ibi: *Et quemadmodum Princeps temporali gladio, vti debet eodem modo Prælatus Ecclesiæ excommunicatione tanquam spirituali gladio vtitur, vt eo contumaces coerceat.*

Et

200 ¶ Et est, singular en los mismos terminos, el *capitulo, cum Ecclesia Vulterana de electione*, de que tanto se vale el Cabildo para la justicia principal, por el qual consta, que auiendo vn Obispo hecho algunas elecciones, mandò con censuras al Cabildo, que le diessen la possession, y el Cabildo lo cōtradixo, no porque no se les pudiesse excomulgar por ello, sino porque tenian possessiō legitimamente prescripta, para poder hazer la elecciō; y auiendose ocurrido al Pōtifice, mandò que se les absoluiesse; porque respeto de la possession que prouarō, y de que en las Iglesias de Tucia auia aquesta costumbre, no se le hazia injuria al Obispo en no dar la dicha possession, ibi: *Canonicos absoluere non post ponas, quia non videtur iniuria facere, qui vtitur iure suo, cum per testes longè melius sit probatum*. Et inferius: *Absoluere studeas Canonicos supradictos maximè si sit notorium, quod in Tuscia generalis consuetudo probetur*; de que claramente se prueua, que si no huuiera la dicha costumbre, se tuuieran por legitimas las censuras, y no se dixera, que los Canonigos no auian hecho injuria al Obispo en no auer admitido sus prouisos; per argumētum à contrario sensu, quod in iure fortissimum est.

201 ¶ Del qual tambien se verifica claramente, que quando el Cabildo no cumple los mādatos del Obispo, ni le dà la possession a los que prouee, le haze injuria, por impedirle su jurisdicion, que puede y deue defender con censuras; ex singul. text. *in cap. cum dilecto de sentent. excom. in 6. & cap. venerabilem 34. de elect. cap. 1. de pœnis in 6*, ibi: *Si hac ob rationem sua in his impediatur iurisdictio, pro iniuria huiusmodi dummodo existat notoria propria authoritate punire*; vbi communiter DD. & præcipuè August. Barbos. multos referēs Narb. *in d. l. 20. tit. 1. lib. 4. Recopil. glos. 18. n. 10*.

202 ¶ Replicase por el Cabildo, que por lo menos no se pudieron despachar contra todo el, ex *cap. Romana de sentent. excommunicat. in 6.* y que menos le pudo ligar, ni a sus Prebendados, por no auer tenido noticia de ellas, y auer apelado.

203 ¶ At tamen hæc non obstāt, porque aunque se ha dudado si valdrà la excomunion contra vn Colegio, o comunidad, y muchos tienen que si, præcipuè glos. *in d. cap. si Romana de sentent. excommunicat. in 6.* verb. *vt pœnitus in fine*, Enriquez *libr. 3. cap. 25. n. 24.* vbi D. Couar. Nauarr. Siluester, & alios citat.

Pero

104 ¶ Pero quando tenga alguna dificultad, ex cogentis nouissimè à Leandro *de censuris, tractat. 1. disput. 3. quæst. 25.* cessa, quando por todo el Cabildo se cōtrauino, D. Couarr. *lib. 2. cap. 8. num. 9.* Candidus, *disquis. 22. art. 9. dub. 1.* vers. *Dico secundo*, Pellizar. *in manuale Prælat. tom. 2. tract. 7. cap. 1. num. 54. & cap. 3. num. 6.* D. Diego Anto. Frances *in Pastor. Regular. 2. part. quæst. 19. nu. 6.* & in hoc casu idem probatur ex *dict. l. Romana*, ibi: *Sed illos dumtaxat de Collegio, vel Vniuersitate quos culpabiles esse constiterit*; & idem quādo consideratur, vt corpus politicum constans, ex quadam multitudine hominum, Suarez *de cens. distinct. 28. sect. 3. nume. 4.* & ex Pellizar. *in d. cap. 3.* D. Diego Ant. Franc. vbi proximè *num. 7.*

105 ¶ At in præsenti casu, la excomunicaciō no fue al Cabildo, sino a el Dean, y Canonigos, como particulares, & tunc absque dubio tenet excommunicatio, & omnes ligat, vt cum Vazqu. & alios tenet nouissimè Leandr. *de cens. tract. 1. disput. 3. quæst. 27.* & melius *quæst. 28.* vbi ferè, en el mismo caso; demas que a los que se declarô no fueron mas de algunos Canonigos, q̄ en particular se auiā opuesto contra los mandatos del Obispo; y otros a quiē nominatim se les auia notificado, y hecho saber las cēsuras, ex tunc nullus dubitat eos ligasse, vt prçcitati DD. y el Cabildo lo reconocio pidiendo absolucion para sus Prebendados, de que todos vsaron, vt sup. in facto diximus.

206 ¶ Pues dezir que no tuuierō noticia, ni ciencia, y que asi no les pudo ligar, no es digno de alegarse, ni auerse representado en Tribunal tā superior, pues como cōsta de lo que queda aduertido en el hecho, desde el *num. 19.* D. Iuan Collado presentò en el Cabildo peticion con el titulo, en que estauan insertas las censuras, y el Notario certifica, que hizo saber, y se entendio todo lo que se pidio por D. Iuan, y en la citacion q̄ se le hizo al Obispo impuso las mismas cēsuras y penas, para que los Canonigos no procediessen a la elecciō, despues se notificò en persona a algunos de los Prebendados, los demas se ocultaron, y impidierō la notificacion, aunque se les fue a sus casas a buscar; y en el mismo Cabildo del dia 12. de Março el Arcediano de Cartagena dixó, que vn Notario del Obispo le auia notificado mandamiento con censuras, para que no procediessen a la eleccion, y sin embargo de todo lo susodicho la hizieron, con q̄ no puede auer ninguna ignorancia, y si la huuo fue inuencible,

ble, que no eſcuſa de las cenſuras; la qual ſe dà quando alguno ignora lo que pudo ſaber, Hurtad. *de cenſur. in commun. diffinit. 21. num. 87.* Thom. Sanch. *in Summ. libr. 1. cap. 16. à nume. 1.* vbi latè Bonacin. *de cenſ. diſput. 1. quæſt. 2. punct. 1. à n. 1.* Leandr. *de cenſ. tract. 1. diſp. 9. q. 1.* vbi latiſsimè.

207 ¶ Y ſi la ignorancia es afectada, eſt abſque dubio, el que no ſolamēte ligue, ſino que antes aumente la culpa, D. Thom. *q. 6. & 76. artic. 4.* & probatur ex *cap. eos qui de temporib. ordinand. in 6.* ibi: *Seu affectata ignorātia, vel quacumque alio figmento quæſito;* & tunc dicitur affectata quādo quis ſcire potuit, ſed noluit imò diſsimulauit, *l. qui contra, C. de inceſt. nupt.* D. Couarruu. *in cap. alma mater de ſentent. excommun. 1. part. §. 10. num. 17.* verſ. *Decimo quinto;* vbi quòd idem operatur, ſi adeſſet, & ita tenēt *gloſ. in Clement. 1. de conſanguin.* verbo, *ſcienter,* Suar. *de cenſur. diſput. 4. ſect. 10.* Filuc. *tom. 1. tract. 11. cap. 8. quæſt. 12. dict. 1. verſ. 220.* verſ. *Secundū de affectata,* & alijs quāplurimis Leandr. *tract. 1. diſput. 9. à verſ. 1. vſque ad finem.*

208 ¶ Vnde, luego que los Canonigos contrauinieron, incurrieron, ſin que huuiera neceſsidad de otra amoneſtacion; Innoc. *in cap. Sacro, de ſentent. excommunicat.* & Felin. *num. 5.* Sairus *lib. 1. de cenſur. cap. 12. num. 6.* Vazq. *de excommunic. dub. 12. num. 11.* Bonacin. *diſputat. 1. quæſt. 1. punct. 9. ſub num. 1.* Leand. *de cenſur. tractat. 1. diſputa. 5. quæſt. 3.* Cardin. Lug. *in reſponſ. moral. tit. 2. dub. 6. n. 2.*

209 ¶ Y aſsi auiendo reincidido, ſe les pudo juſta, y legitimamēte declarar; aunque interpuſieſſen apelacion, quia excōmunicatio trahit ſecum executionem, *cap. is cui, in fine de ſentent. excommun. lib. 6. cap. Paſtoralis, §. verum de appellat. in 6.* Suar. *de cenſur. lib. 3. diſput. 6. num. 5. & 6.* Thom. Sanch. *in conſil. Monach. lib. 3. cap. vnic. lib. 32. nu. 240.* latiſsimè D. Salgad. *de Reg. protect. part. 2. cap. 5. à nu. 13. & 4.* ibi: *Quod adeò verum eſt, quod etiam poſt appellationem emiſſam declaratio ſuſcipi poſsit,* copioſè D. Amaya *ſelectar. libr. 2. cap. 15. num. 24.* vbi reddit rationem, *nempè quia declaratio nihil addit excōmunioni, ſed eſt ſola quedā ceremonia, vt ab omnibus euitetur.* Y aqui la apelacion fue deſpues de auerſeles declarado, & ſic non eſt dubium, Lug. *in reſponſ. moralib. lib. 2. dub. 6. per totum,* vbi tantum dubitat, an ante declarationem talis excommunicatus poſsit vitari.

210 ¶ La diſtincion pues recebida, y que incon-

cusamente se sigue, es, que quando el precepto es condicional con censuras de que se haga alguna cosa, y que si no se incurra en ellas; si deste precepto se apelare luego, se suspenderà la excomunion; pero no quando se interpone la apelació despues de auerse contrauenido, o passado el termino, que se señalaua, para que se cumpliesse, sic copiosè D. Salgad. *de Reg. protect. part. 2. cap. 5. à num. 18. & multis sequentib.* & D. Amaya *select. lib. 1. d. cap. 15.* Leand. *de cens. tract. 1. disp. 4. q. 18. & multis sequentib. & antecedentib.*

211 ¶ Y a aquesto no obstarà el dezir, que algunos de los Prebendados, a quien se notificò el dicho mandamiento, en la notificacion dixeron, que apelauan, porque es de ningun efeto semejante apelacion, y no suspende, ni debuelue la causa al superior, sino para que lo hiziesse era necessario, que ante el Obispo, o su Vicario, se huuiesse apelado dentro del termino, vt probatur ex text. *in l. 1. §. libelli, sub ff. de appellation. & relationib.* tenent Franch. *in cap. vt debitus in secundo principio, num. 11. de appellation. in 6.* Guid. Papa *in tractat. de appellat. quæst. 10. nu. 17.* Regineld. *in tractat. de appellat. §. 2. cap. 3. num. 13.* y procede lo mismo, aunque el auto sea interlocutorio, Specul. *titul. de appellat. §. qualiter autem, numer. 1. in fin.* Franch. *in dict. cap. vt debitus, quæst. 7. numer. 26. de appellat. in 6.* cum pluri- mis Scac. *de appellat. quæst. 4. artic. 1. à num. 1. vsque ad 9.* & cum multis sic tenet Dom. Salgad. *de Reg. protectio. part. 2. cap. 2. à n. 75. & 77.* vbi omninò videndus; y la causa es; porque se deue proponer ante el Iuez, para que tenga noticia della; y no haziendose, es nula, y no releua, D. Salgad. vbi proximè, & *in cap. 10. à num. 54. & in 3. part. cap. 11. num. 217.*

212 ¶ De todo lo qual, parece que queda bastantemente comprouado, que de ninguna manera ha hecho, ni haze fuerça el Obispo, ni su Prouisor, sino que han procedido justa y legitimamente, y que quien ha procedido ex abrupto, sin guardar forma, ni orden judicial, ha sido el Cabildo, haziendo vn acto nulo notoriamente, por auerse resuelto a hazer eleccion de las dichas Prebendas, sin atender a los preceptos, y mandatos de su Prelado, cui omnes debent obedire, non solum Ecclesiastici, sed sæculares, quamuis in dignitate sint constituti, vt ex multis Paul. Galerat. *de iure publico, libr. 3. cap. 9. de offic. Episcop. à num. 24.* vbi ex Diuo Chrysost. Diuo Gregor. & multis iuribus Pontificib. exornat.

Y vn

213 ¶ Y vn acto tan frustratorio como lo fue, por estar excomulgados, que en este caso no puede tener subsistencia la eleccion, aun quando tuuierã derecho para hazerla, *cap. vnico de Sede vacant. in 6. cap. qui à diuersitate, de concession. Præbend.* latè Leand. *de cens. tractat. 2. disput. 10. quæst. 10. & multis seqq.* Lo qual procede aunque algunos solo lo estuuiessen excomulgados, y no todos, ipse Leand. vbi proximè *quæst. 6. & 9.* vbi, aunque sus votos no fuessen necessarios para conseguir la eleccion.

214 ¶ Y por auerse abrogado la jurisdiciõ del Obispo, a quien priuatiua y particularmente toca la colacion y institucion de qualesquiera Beneficios, *cap. 2. & 3. de instit. cap. 1. de institut. lib. 6. Clem. plures de iure patronat.* Barb. *de offic. & potestat. Episcop. part. 3. allegat. 72. num. 176.* copiosissime Viuian. *de iure patronat. lib. 12. cap. 2. per totum. Vbi excludit capitulum etsi habuisset aliquod ius ad concurrendum in electione,* & latè *in cap. 3. seq. per totum, vbi num. 8. & 9. Quamuis in fundatione contrarium fuisset dispositum,* ibi: *Hodie autem ex dispositione Sacrosancti Concilij Tridentini, Sess. 14. de reformat. cap. 12. Institutio huiusmodi Episcopo, & non alteri inferiori reseruari debet.*

215 ¶ Y fue mayor su resolucion por auer hecho las colaciones estando excomulgados, como lo quedaron luego con el hecho antecedente de auer contrauenido, y hecho la eleccion, quia collatio facta ab excommunicato, est nulla, & nullius momenti, quamuis sit ocultus, *cap. cum iter*, vbi DD. de electione, multis Paris. *de resignat. tom. 2. lib. 11. quæst. 1. num. 16.* & quamuis ignorasset excommunionem, glos. *in cap. pen. de Cleric. excommun. ministr.* Abb. *in cap. Pastoralis, § verùm,* Paris. vbi proximè *num. 17.*

216 ¶ Y tãbiẽ por auer de hecho dado la possessiõ estando pendiente el litigio con don Iuan Collado, que por esto solo fuera nula y atentada, y no huuiera adquirido ningun derecho la persona que el Cabildo nombrò, Casiod. *decis. 9. de causa possessionis & proprietatis,* Flores Diaz de Mena *lib. 1. cap. 4. § 3. à num. 36.* melius Ioan. Baptist. Coccin. *decis. 249.* vbi, aũque fuesse en virtud de letras Apostolicas, & plures deciliones Rotæ recenset.

¶ Et quod magis est, que quando tanto se exclama de que el Obispo hiziesse las prouisiones en personas tan benemeritas y capaces, de que forçossamente tendria grandes experiencias, y mucho conocimiento, por dezir

que no precedio examen de habilidad in lectura, & cantu, requisito que se pretende ha de concurrir segun sus preuilegios, no deuiendo el Obispo, aunque estuuiessen en obseruãcia, elegir segun ellos, si no como pudiera su Santidad, en cuyo lugar se subrogò por la vacante de la Sede Apostolica, vt diximus; el Cabildo no solo no obseruò lo susodicho, si no a quien eligiò fue a persona que no auia residido en la dicha ciudad, y que actualmente no estaua en ella, deuiendo advertir, que para querer notar tan acertada elecciõ, era necessario que la suya no tuuiesse defecto, cum irreprehensibilis debeat esse qui alterius actiones corrigere vult, ex notat ab August. Barb. *de potest. Episcop. tit. 2. glos. 3. n. 4. & 9.*

218 ¶ Reconociendose aquesta nulidad a la vista se dixo por vno de los Abogados del Cabildo, que aunque fuesse nula su eleccion, por auerse adelantado a dar la possession era bastante para que a el que nombrò se le manuteniesse, y para esto se citò a Loterio *de re beneficiaria, lib. 2. cap. 21. num. 82.* pero no se advirtiò que en el numero siguiẽte dize, que para ello era necessario que huuiesse buena fee, y que fuesse con ciencia y paciencia del vno de los dos que pretendian tener derecho a hazer la eleccion, ibi: *Si bona fide facta sit.* Et inferius: *Et institutus possessionem caperit sciente, & paciente eo, in cuius praiudicium vergere potest.* Vease pues si aqueste lugar se ajusta a nuestro caso.

219 ¶ Hizose tambien para lo dicho en el numero antecedente grande ponderacion del texto *in l. 1. § si vir vxori ff. de adquirend. possess.* para prouar, que aun por el acto nulo se transfiere possession; lo qual no se prueua por aqueste texto: porque la donacion inter virum & vxorem de q̃ habla, quãuis dicatur nõ valere habet statum validationis, y està pendiente de la muerte del marido para su confirmacion, *l. Papinianus, l. cum hic status, ff. de donat. inter vir. cap. fin. ead. tit. l. 4. tit. 11. part. 4.* & sic ex ea potest transferri possessio; quia traditio non est omnino sine causa, & recipit fomentum ab spe confirmationis, vt advertit Anton. Gom. *in l. 45. Taur. num. 31.* Noguer. *allegat. 3. nu. 13.* como assimismo sucede quando teniendo alguno facultad de elegir, conferida al tiempo de la muerte, si eligiere antes valdrà la eleccion, y consequentemente la possession que en su virtud se diere: pero para su confirmacion estarà pendiente de la muerte del que eligiò, y antes la podrà reuocar, ex text. *in l. vnum ex familia, in princip. ff. de legat. 2.*

&

& ibi Barch. Alv. Valasc. *consult. 102. num. 34.*

220 ¶ Lo qual no procede en la dicha eleccion, aunque se tomasse la possesion por las nulidades que quedā referidas, y auer sido atentada, y infecta, & sic non potest esse manutenibilis, Pocius *de manutent. obseruat. 46. à num. 1. & seqq. & decis. 1507. & melius in decis. 174. num. 3.* Rot. *diuers. vbi quod iudicatur ac si data non fuisset*, Poc. *d. obseruat. 46. num. 3. & 5.* Con que por ningun medio se podrà justificar la fuerça que se pretēde, ni darle color a la eleccion del Cabildo.

PVNTO TERCERO.



221 RECONOCIENDO el Cabildo que no tienē subsistēcia todas las causas por cō de pretende que el Obispo, ni su Vicario no tēgā el conocimiēto de aquesta: por vltimo remedio se vale, de q̄ quādo puedan ser Iuezes, ha de ser cō el adiunto q̄ el Cabildo nombra todos los años, conforme a sus executoriales, y a la disposicion del *cap. 6. sect. 25. de reformat. Conc. Trid.* y en lo que se funda, es en dezir, que se procede con cēsuras, y penas contra los Capitulares, para que dē la possessiō de las Prebendas que proueyò en la vacante Apostolica: y de nueuo se pōderò a la vista, que por auerse alegado en vna peticion que el Cabildo trataua de vsurpar los derechos de la Dignidad, se deue reputar la causa de calidad en que no se pueda proceder sin adiunto.

222 ¶ Bien se pudiera omitir el satisfazer aquesta pretension, pues della misma se conoce quan sin fundamento sea: pero se haze porque se vea que tiene el mismo defecto de justificacion que las demas, nam verum esse non potest, quod in incerto principio fundatur, *l. cū filius, §. hæres, ff. de leg. 2.* Moniach. *decis. Florent. 48. num. 1.*

223 ¶ El Obispo tiene por si el derecho comun para proceder en qualesquiera causas contra los Eclesiasticos y Prebendados, vt fundauimus en el principio del punto antecedēte, y assi el q̄ pretendiere que no puede proceder contra el, ha de tener, no solo priuilegios, si no possessiō inmemorial, y miētras no lo justificare se le ha de mātener en su possessiō al Ordinario hasta q̄ estè vencido por tres sentē-

cias conformes, taliter, que no basta lo vno sin lo otro, *cap. cum persona de priuileg. in 6*. Maresc. *variar. resolut. libr. 1. cap. 11. num. 18*. Dom Couarr. *pract. cap. 18. num. 6*. Serafin. *decis. 295. num. 2*. optimè & copiose Dom. Salg. *de retent. Bullar. 2. part. cap. 16. à num. 7. vsque ad finem, & nu. 24. optimam decisionem Rotæ referens*, Tambur. *de iure* Abbat. *tit. 1. disp. 15. q. 8. n. 2.*

224 ¶ El Cabildo no tiene ninguna possession, ni la ha alegado, de que el Obispo no pueda proceder con censuras contra los Preuendados, si no solo se ha valido de las executoriales que tienen para que todos los años se nombre vno del Cabildo, *que en las causas criminales, graues, ò leues, proceda juntamente con el Obispo, ò su Prouisor, vsque ad sententiam*, y que en esta forma ha nombrado siempre, y se le concede que lo podrá hazer para las dichas causas a vn Canonigo, ò Racionero (por tener por costumbre voto los Racioneros en la dicha Iglesia) vt cum Aguſt. Barbos. & Ric. & ex declar. Cardinal. attestatur Marsob. *in tract. habendi concurs. præiud. 21. num. 3.*

225 ¶ Y el *capitulo 6*. de la *sect. 25*. de la reformacion de el Concilio habla en los mismos terminos, y solo en causa criminal, ibi: *In criminalibus autem*; & ibi: *Et in his, quæ ex incontinentia fuerint*, inferius, *& in atrocibus delictis vbi fuga timeatur*, & inferius, *iuxta qualitatem delicti ac personarum delinquentes ipsi in loco decenti custodiantur.*

226 ¶ Lo mismo resuelven todos los Doctores, porque no siendo la causa criminal, no es, ni puede de adyũto, Aguſt. Barbos. *alleg. 73. à num. 7. & 9. & in summa decis. collect. 11. à num. 2* Serafin. *decis. 70. num. 12*. Nicol. Garc. *de benefic. 3. part. cap. 4. num. 21*. ibi: *Quia ista non est causa criminalis*, Narbon. *in l. 59. tit. 4. lib. 2. Recop. glos. 1. nu. 39*. ibi: *Criminales capitularium causas*: aunque dize, que en la Iglesia de Toledo no se observa esto, Mohed. *decis. 2. de foro comp. aliàs 242*. Sarau. *de iurisdict. adiunct. quæst. 5. num. 1. quæst. 15. per totum*, vbi late, præcipuè *num. 13. n. 16. & 17. & quæst. 18. per totam*, Tondot. *quæst. benefic. 1. part. cap. 61. à princip. & quæst. 62. etiam à principio, vbi in n. 2*. vers. *Verũ*, quod de iure poterit in qualibet causa procedere sin adiuncto, Estefan. Gratian. *discept. forens. cap. 50. num. fin. vbi quod hodie Episcopi præscripserunt contra capitula, & poterunt punire excessus sine adiuncto*, & nouissimè cum

mul-

multis, Pat. Hurt. *in quæst. moralib. tit. 2. tract. 12. cap. 1. resolut. 24. §. 2. & 3.* vbi latissime.

227 ¶ Nec solum sufficit quod causa sit criminalis, sed etiam requiritur, quod criminaliter sit intentata; Sarau. *dict. quæst. 15. num. 15.* ibi: *In causis criminalibus, criminaliter intentatis, & in num. 16. Si vero, sit causa criminalis, criminaliter intentata, & quæst. 18.* ibi: *Cum ageretur non criminaliter.* Y es esto tan sin duda, que aunque la causa ciuil tenga anexa causa criminal como la de concubinato, quæ ciuiliter potest hactari, Maresc. *variar. libr. 2. cap. 35. num. 78.* será solo el conocimiento del Obispo, Sarau. *dict. quæst. 15. num. 15.* y lo mismo procede en la de vsura, que aunque es tan graue, si se intentare ciuilmente (como se puede, ex text. *in cap. per tuas 32. de simon.* ibi: *Cum ageretur non criminaliter, vt deponeretur ab ordine, sed ciuiliter vt ab administratione moueretur.*) tãbien aurá de conocer solo el Obispo sin adiunto, Sarau. *dict. quæst. 18. à nu. 10. & seqq.*

228 ¶ Quod procedit ex eo quia adiunctus non est Iudex Ordinarius, sed tantum delegatus ad certum genus causarum, Sarau. *quæst. 4. in fin.* Gratian. *cap. 100. n. 49.* Y el delegado para causa criminal no puede tener conocimiento si ciuiliter fuerit intentata, Rot. *decis. 19. in antiq.* Menoch. *de arbit. lib. 1. cas. 82. num. 3. & 4. & loquenti in adiunctis,* Sarau. *quæst. 15. num. 16.*

229 ¶ Ni quando el Obispo procede contra los que le perturvan su jurisdicion, aunque sea con censuras, nõ dicitur procedere criminaliter, sed ciuiliter, y lo podrá hazer sin adiunto, *vt in cap. dilecto de sentent. excomm. in 6. cap. 1. de offic. & potest. ordin. cap. 1. de pœn. lib. 6.* & per eos, Thom. Hurt. *moral. tom. 2. d. tract. 12. cap. 1. resolut. 24. §. 2. à num. 1674.*

230 ¶ Y en los mismos terminos de proceder cõ censuras, que no sea la causa de adiuncto, optimê & notanter Sarau *in d. q. 15. à nu. 2.* vbi benè fundet, que no por ello sea causa criminal, y pone la diferẽcia de la vna, y la otra, & ex quo cognoscãtur, & meliùs *in q. 18. n. 2.*

231 ¶ Et hoc est indubitatum, pues se dan tantos casos ciuiles, en que se podran despachar, siquidem propter res deperditas, *cap. 3. Sess. 25. de reformat.* Mart. *de iurisdict. part. 2. cap. 4.* y quando el seglar le deniega el auxilio, *cap. 2. de maled. cap. licet de iure iur. in 6.* verbo, *compellendo,*

lendos, Carleu. *de iudic. tom. 1. tit. 1. disput. 2. nume. 40.* Cancer. *lib. 2. varia. cap. 2. à num. 40.* & etiam propter culpam, quæ peccatum non inducit, Suar. *de censf. disputat. 70. sect. 2. per totam*, Abil. *de censf. 2. part. cap. 5. distinct. 2. dub. 3. concl. 2.* & propter actum, in quo nulla est malitia, Mari. Anton. *variar. lib. 3. cap. 11. num. 5.* benè Sarau. *d. q. 15. numer. 2. 3. & 4. cum seqq.* y ninguno de estos casos lo es de adiuncto, como tampoco lo es, quando pertinet ad forũ conscientiæ, & pœnitentiæ, Rot. *diuers. part. 1. decis. 740.* Sarau. vbi proximè *num.* 4.

232 ¶ Y aun en las causas criminales, si por todo el Cabildo se delinquio, puede el Obispo solo proceder, August. Barbos. *in collect. ad d. cap. 6. Sess. 25. de reformat. num. 21. & in Summ decis. collect. 294. nu. 2.* Seraph. *decis.* 1050. Sarau. *de iurisdict. adiunct. q. 5. num.* 4. *& q. 6. ferè per totã, vbi in numer. 8.* quod si vnus non delinquit cum eo est associandus, Tondot. *d. q. 61. num. 6.* Y aqui quien no obedeciò a el Obispo fue todo el Cabildo.

233 ¶ Opusose contra esto, que cessa quando excediẽdo todo el Cabildo, la causa fuere del Obispo, aut suorũ, seu propter eius irreuerentiã; esta limitaciõ no es ni puede tener fundamento, porq̃ se diera mayor inconueniente, como fuera, que el adiuncto q̃ al Obispo se diesse pudiesse conocer de causa suya, y que no lo pudiera hazer el Obispo, de quien el derecho presume diferentemente, D. Salgad. *de retent. Bullar. 2. part. cap. 5. §. 1. num.* 14. ibi: *Quanto magis Episcopus ob eius dignitatem, propter quam non præsumitur quid male.*

234 ¶ Ni menos se podra pretender lo contrario, por auerse por el Obispo puesto penas de quiniẽtos ducados en sus segundos mãdamientos, quãdo ya por el Cabildo se cõtrauenia, porque el poner penas extraordinarias no muda la naturaleza de la causa, ni por ello podra interuenir adiuncto, August. Barbos. *in Summ. decis. collect.* 11. *nu.* 18. *& in collectan. 94. nume.* 11. *& in collectan. cap. 6. Sess. 25. Concil. num.* 11.

135 ¶ Et quòd magis est, que no solo quando ponẽ penas, sino quando procede a priuacion contra algun Prebendado, ob aliquãm iuxtam causam, no se pueden entrometer los adiunctos, Sarau. *quæst. 18. à numer. 7.* & melius Garc. *de benefic. 3. part. cap. 4. num. 21.* vbi alios refert, & expressam declarationem Cardinalium, siendo assi que en

esto

esto pudiera con mayor razon auer alguna duda, quia priuatio non ponitur nisi pro crimine graui, *cap. si inuetitum 16. quæst. 7.* Abb. *in cap. tua de pœn.* Bernard. Diaz *in praxi, cap.* 123.

236 ¶ Y es de menos consideracion, que por el Fiscal Eclesiastico, ò don Iuan, se alegasse, que el Cabildo pretendia vsurpar los derechos tocantes a la Dignidad Episcopal, porque aquesto no se deduxo criminalmente, ni se concluyò que por ello se impusiesse pena alguna, como era necessario que se huuiesse hecho, porque a lo que se ha de estar en el libelo es a la conclusion, y no a la narratiua que en el se haze, *cap. ex parte el 2.* & ibi Abb. *de rescript.* Mier. *de maioratibus, 3. part. in initio, num. 12.* Auend. *resp. 1. nu. 18.* Demas, que aunque principalmente se huuiera intentado este derecho de la vsurpacion, ò despojo, no se tiene por causa criminal, ex *l. 2. & 7. tit. 13. lib. 4. Recopilat.* y aunque lo fuesse, potest intentari non solum criminaliter, sed ciuiliter, vt ex multis iuribus Cancer. *variar. cap. 7. de restit. spoliat. num. 1.* ibi: *Voluerunt eis via ciuili, & criminali sucurri.* Y como queda fundado, no basta que la causa sea criminal, si criminaliter non fuerit intentata.

237 ¶ Y todo lo susodicho procede, no solo en el Obispo, sino en su Prouisor, *d. cap. 6. Sess. 25.* ibi: *Episcopus vel eius Vicarius,* Nicol. Garc. *de benefic. 5. part. cap. 7. n. 23.* August. Barb. *in Summ. decis. collect. 717. num. 2.* vbi *declarationem Cardinalium, affert,* Rot. *diuers. 1. part. decis. 747. n. 5. & p. 2. decis. 521.*

238 ¶ Et ex dictis apparet, que el adiuncto no pudo despachar inhibitoria, ni requisitoria, para q̃ el Obispo, ni su Prouisor no pudiessen proceder sin el, por no ser aquesta causa de adiuncto; y aun quando lo fuera, tampoco lo pudiera hazer, porque las executoriales no le dan jurisdiciõ, ni menos el *cap. 6. de el Concilio*; sino antes expressamente dize, que quien solo ha de proceder es el Obispo, ibi: *Quod Episcopus procedat, & procedere teneatur,* y solo pone el grauamen de que sea cõ consejo del adiuncto, lo qual no lo haze Iuez, vt singulariter ex Mar. Burg. & Farin. *in celeb. Concil. 85. n. 153.* tenet Pat. Hurt. *resolut. moral. vbi sup. d. resolut. 24. n. 1664. & seqq.* vbi etiam, que a el solo le toca el nombrar Notario, Fiscal, y el lugar donde se huuieren de juntar para proceder.

239 ¶ Et ex eo, la sentencia solo ha de salir en ca-

beça del Obispo, singulariter Grat. *d.cap. 100.n.63*. ibi: *Tūc concipienda est sententia nomine eius pœnes, quæ tantum quā caput remanet iurisdictio*; y auiendolo fundado por las palabras del Concilio, refiere vna declaracion de Cardenales, y otra decision de la Rota, en pleyto de la Iglesia de Cartagena del año de *1596*. & posteà sic concludit: *Vbi ita fuit conclusum in controuersia Episcopi, & Decani, & Capituli quando deputatur adiunctus Episcopo per Capitulum.*

240 ¶ Con que no pudo despachar la dicha inhibitoria, ò requisitoria, quia cum iurisdictio sit anima inhibitionis, ille iudex tantum inhibere potest, qui iurisdictionem habet, Mart. *in compilat. decis. tom. 1. tit. de inhibition. cap. 7. & 8.* Lancell. *de attentat. 2. part. cap. 2. in præfact. quæst. 1. num. 22.* Dom. Salgad. *de Reg. protect. part. 2. cap. 10. per totum, præcipuè num. 90.* Y assi quien en este caso hariâ la fuerça serâ el adiunto, y no el Prouisor, a quien por la dicha causa se le deue remitir el pleyto para que proceda, ex notatâ Zeuall. *quæst. 12. per totam, in tractat. de violent.* Dom. Salgad. *de Reg. protection. part. 1. cap. 2. à num. 221. & 226. & 2. part. cap. 10. per totum, præcipuè à nu. 65. vsque ad 87.* Thomas Sanchez *consil. moral. tom. 2. lib. 6. cap. 9. dub. 5. per totum.*

241 ¶ Y procederà aunque el adiunto tuuiera jurisdicion, huuiera apelado, y el pleyto se huuiesse traydo por el, y huuiera auido determinaciō, quia inhibitionis sententia est mere interlocutoria, vt cum multis docet Dom. Salgad. *dict. cap. 10. num. 3. & 5.*

242 ¶ Et demum, quando huuiesse alguna duda de que aquesta causa sea de calidad en que deua concurrir adiunto, q̄ no parece la puede auer, a quien toca el declararlo, es al Obispo, ò su Vicario; per ea quæ latè fundauimus supra *in puncto 2.* Y en esto no podrà tener conocimiento ninguno el que pretende ser adiunto, porque como su jurisdicion es limitada, solamente para las causas criminales, nō potest cognoscere an sit illa qualitas, si ab Ordinario negetur, glos. *in cap. accusatus*, verbo, *manifestè*, *de hæreticis, lib. 6.* & ibi August. Barbos. *n. 24.* y assi a quiē solo toca el hazerlo es a el Obispo, ô su Vicario, de quorum iurisdictione non dubitatur, optimè & eleganter Dom. Salgad. *de retent. Bullar. 2. part. cap. 4. num. 29. & cap. 16. à num. 7. & seq.* multis, y en terminos de adiunto notāter Thom. Hurt.

resolut.

resolut.moral.tom.2.cap.1.dict.resolut.24.§.3. à nu.1684. & seqq. & 1688.

243 ¶ La grauedad de este negocio tuuo quatro dias detenida la Sala solo para el informe de los Abogados, y segun lo que por los del Cabildo se dixo, y los diferentes papeles que por el se han dado, es aqueste muy breue, por auer sido preciso el auer disputado las questiones, vt veritas inveniretur, ad text. *in l.numerum 18.§.mixta,ff.de munerib.& honorib*. Y pues por lo que en el queda fundado consta tan claramente de la justicia del Obispo, y su Prouisor, se espera auerse de determinar en su fauor, declarando no hazer fuerça, pues en todo han procedido tan ajustadamente, que en ningun caso se pudiera mas bien hazer la condenacion de costas a quien ha traydo el pleyto a la Chancilleria, por auerse valido del recurso de la fuerça tan sin justificion, est in *l.36.tit.5.lib.2. Recopilat*. optimè Dom. Salgad. *de Reg.protect. 1.part.cap.2.num.239*. Dom. Gregor. Lopez *in l.13.tit.13.part.2.* verbo, *ni fuerça*, Rodrig. *de redditibus, lib.1.cap.17.sub num.73.* Gutierr. *practic. lib. 1. quæst. 20.num.7.* Sesse *de inhibition.cap.8.§.3.num. 93*. Salva in omnibus D. V. D. C.

El Licenc. Don Diego Maldonado de Leon.